

РЕШЕНИЕ

22 августа 2013г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

<...>,

Члены Комиссии:

<...>

рассмотрев дело №101-ФАС22-Р/07-13 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения индивидуальным предпринимателем <...> (далее ИП Кривцова И.В.) в г.Барнауле, в наружной рекламе, в региональном эфире на радиоканале «Радио России «ГТРК «Алтай», в городском информационном справочнике «Дубль-Гис-Барнаул» рекламы аптеки «Фармакопейка», сети аптек «Фармакопейка»,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: рекламодателя ИП Кривцовой И.В. – <...> (представитель по доверенности №93/2013/3 от09.08.2013г.);

в отсутствии заявителей: ООО «Губернский лекарь», <...>

УСТАНОВИЛА:

в силу п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, не является препятствием для рассмотрения дела отсутствие представителей заявителей ООО «Губернский лекарь», <...>, так как они своевременно и надлежащим образом извещены о времени и месте рассмотрения дела (уведомления о вручении почтовых отправлений от 07 и 12 августа 2013г.).

В Алтайское краевое УФАС России поступили письменные обращения ООО «Аптечная сеть «Губернский лекарь» (вхд. №3598 от 07.05.2013г.), ИП <...> по факту незаконного использования ИП Кривцовой И.В. в г.Барнауле в наружной рекламе названия «аптека(и) «Фармакопейка», «сеть аптек «Фармакопейка», так как ИП

Кривцова И.В. осуществляет деятельность в аптечных организациях, имеющих статус «аптечный пункт», а не «аптека», следовательно, указывая в рекламе своих аптечных организаций слово «аптека» вводит в заблуждение потребителей относительно статуса аптечного пункта.

В заседании Комиссии представитель ИП Кривцовой И.В. <...> факт введения в заблуждение потребителей в результате использования слов «Аптечная сеть ФАРМАКОПЕЙКА», «Аптека со склада», «Аптека низких цен» не признала и пояснила, что согласно лицензии № ЛО-42-02-000957 от 05 июля 2013г., выданной Управлением лицензирования медико-фармацевтических видов деятельности по Кемеровской области ИП Кривцова И.В. осуществляет фармацевтическую деятельность в ряде городов Российской Федерации и имеет в настоящий момент 13 аптечных организаций, из них 6 являются аптеками готовых лекарственных форм, адреса указаны в отзыве по делу (в заседание Комиссии представлен отзыв). Относительно заявлений пояснила, что в соответствии с Законом РФ от 07.02.1992г. «О защите прав потребителей» все режимные вывески, расположенные в аптечных организациях ИП Кривцовой И.В., соответствуют требованиям ст.9 Закона РФ от 07.02.1992г. «О защите прав потребителей», следовательно, потребители не вводятся в заблуждение относительно наименования своей организации. ИП Кривцова И.В. оптовую деятельность не осуществляет. Вывески имеются во всех аптечных организациях ИП Кривцовой И.В. Относительно использования в рекламе ИП Кривцовой И.В. слов «аптечная сеть», «аптека(и)» пояснила, что товарный знак «Фармакопейка» является брендом аптек и используется ИП Кривцовой И.В. в соответствии с договором коммерческой концессии от 14.10.2011г., заключенным между ООО «Медэкспорт» (правообладатель товарного знака ФАРМАКОПЕЙКА) и ИП Кривцовой И.В. (Пользователь).

Комиссия, заслушав доводы стороны, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

В г.Барнауле, у аптечного пункта ИП Кривцовой И.В., по адресу: г.Барнаул, ул.Северо-Западная, 224 размещено 6 рекламных конструкций, в том числе: три на фасаде жилого дома по ул.Северо-Западная, 224, две на ограждении Петровского рынка, расположенного около дома по ул. Северо-Западная, 224 и один выносной штендер, расположен перед входом в указанный аптечный пункт по ул. ул.Северо-Западная, 224 с рекламой следующего содержания:

«ФАРМАКОПЕЙКА Аптека от склада. ул.Северо-Западная, 224, тел. 40-00-64» (2 рекламные конструкции на ограждении рынка);

«АПТЕКА от склада Гарантия качества 100%» (рекламная конструкция на фасаде жилого дома по ул.Северо-Западная, 224, рядом со входом в аптеку);

«ФАРМАКОПЕЙКА Аптека от склада ул.Северо-Западная, 224, тел. 40-00-64» (выносной штендер, расположен перед входом в указанную аптеку по ул. ул.Северо-Западная, 224);

«ФАРМАКОПЕЙКА Аптека от склада. Аптека от склада» (реклама размещена на козырьке, расположенном над входом в указанную аптеку ул. ул.Северо-Западная, 224)

«ФАРМАКОПЕЙКА – рубль бережет, здоровье сохраняет» (рекламная конструкция на фасаде жилого дома по ул.Северо-Западная, 224, рядом со входом в аптеку).

Размещение наружной рекламы на рекламных конструкциях осуществлялось ИП Кривцовой И.В. на основании разработанных эскизов и представленных для изготовления <...>, что подтверждается материалами дела (фото эскизов; акт №44 от 28.03.2013г.; акт №45 от 29.03.2013г.; акт№52 от 06.04.2013г.; платежные документы).

Разрешительные документы на размещение рекламных конструкций на здании жилого дома с административными помещениями по адресу: г.Барнаул, ул. Северо-Западная, 224, а также на ограждении Петровского рынка (г.Барнаул) с наружной рекламой, предусмотренные ст.19 Федерального закона «О рекламе», представлены не были.

На запрос Алтайского краевого УФАС России (исх №2906/7 от 19.06.2013г.) глава администрации Железнодорожного района г. Барнаула сообщил, что разрешения на размещение рекламных конструкций на фасаде жилого дома по адресу: г.Барнаул, ул. Северо-Западная, 224, а также на ограждении Петровского рынка (г.Барнаул) администрацией не оформлялись, таким образом указанные выше рекламные конструкции размещаются ИП Кривцовой И.В. с нарушением ч.9 ст.19 Федерального закона «О рекламе».

Из представленных в антимонопольный орган ИП Кривцовой И.В. документов и материалов, следует, что (цитата из письма ИП Кривцовой И.В. (вхд. №5380 от 10.07.2013г.): «...Вывески, размещенные с внешней стороны дверного проема входа в аптечные пункты, находящиеся по следующим адресам: 656050, г.Барнаул, ул. Северо-Западная,224 и 656057, г.Барнаул, ул. Георгиева, д.22, являются не более чем слоганом... Слоган- рекламный девиз, который в сжатом виде передает рекламное сообщение...», тем самым подтверждая размещение рассматриваемой информации именно в рекламных целях.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 35-ФЗ «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация является рекламой по определению, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к сети аптек «Фармакопейка».

На основании изложенного, Комиссия Алтайского краевого УФАС России не может согласиться с доводами представителя ИП Кривцовой И.В. относительно того, что информация, размещенная на конструкциях «ФАРМАКОПЕЙКА Аптека от склада. ул.Северо-Западная, 224, тел. 40-00-64»; «АПТЕКА от склада Гарантия качества 100%»; «ФАРМАКОПЕЙКА Аптека от склада ул.Северо-Западная, 224, тел. 40-00-

64»; «ФАРМАКОПЕЙКА Аптека от склада. Аптека от склада», является режимными вывесками ИП Кривцовой И.В. в соответствии со ст.9 Закона РФ от 07.02.1992г. «О защите прав потребителей», так как данный вывод не соответствует материалам дела и противоречит действующему законодательству.

В эфире радиоканала «Радио России» ГТРК «Алтай» в рубрике «Прогноз погоды» транслировалась спонсорская реклама следующего содержания: «Спонсор прогноза погоды сеть аптек «Фармакопейка» ИП Кривцова И. В.».

Размещение рекламы осуществлялось на основании договора на оказание услуг № 120/602 от 10.04.2013г., заключенного между ФГУП «ВГТРК» (Исполнитель) в лице филиала «ГТРК «Алтай» и ИП Кривцовой И.В. (Заказчик). В соответствии с п.2 приложения №1 к Договору, филиал «ГТРК «Алтай» распространил готовый аудиоролик в рубрике «прогноз погоды». Согласно договору (п.5.4) Заказчик несет ответственность за нарушение законодательства РФ о рекламе в части содержания информации, предоставляемой для создания рекламы.

Объектом рекламирования в данной рекламе являются: спонсор ИП Кривцова И.В., которая позиционируется в рекламе как сеть аптек «Фармакопейка».

Потребителями данной рекламы являются жители Алтайского края.

ИП Кривцова И.В. в Алтайском крае осуществляет фармацевтическую деятельность имея статус «аптека», только по адресу: г.Барнаул, ул.Попова, 72.

Таким образом, ИП Кривцова И.В. на «Радио России» ГТРК «Алтай» в рубрике «Прогноз погоды» распространила рекламу, в которой отсутствует часть существенной информации об объекте рекламирования, а именно: в рекламе отсутствует информация о том, что в Алтайском крае ИП Кривцова И.В. представляет сеть аптек, а не сеть аптек.

В городском информационном справочнике «ДубльГис-Барнаул» (май, июль 2013г.) размещена реклама следующего содержания: «ФАРМАКОПЕЙКА Аптека-дискаунтер. Рубль бережет, здоровье сохраняет! Сеть – аптек-дискаунтеров «Фармакопейка» - розничная сеть дистрибьютора фармацевтического рынка «Медэкспорт – Северная Звезда». 70 аптек работают для Вас в 17 городах Сибири и Урала и т.д.

г.Барнаул, ул.Попова, 72;

г.Барнаул, ул.Балтийская, 67;

г.Барнаул, ул.Георгиева, 22;

г.Барнаул, ул.Северо-Западная, 224;

г.Новоалтайск, ул.22 Партсъезда, 5, пом.5».

Размещение рекламных материалов осуществлялось на основании Бланка-Заказа №БЗ_02-04-87388 от 09.04.2013г., заключенного между ООО «ДубльГИС (Исполнитель) в лице директора Омского филиала и ИП Кривцовой И.В. (Заказчик). В соответствии с п.1 указанного документа рекламные материалы размещаются в Приложениях 2ГИС (2ГИС.Барнаул) на нижеследующих условиях:

название рекламируемого предприятия в Справочнике организаций - Фармакопейка, аптека;

рекламный материал, в том числе логотип на карте во всех масштабах в одной рубрике: Барнаул (Алтайский край), Балтийская, 67-: Аптеки, Барнаул (Алтайский край), Георгиева, 22-: Аптеки, Барнаул (Алтайский край), Попова, 72; Аптеки, Барнаул (Алтайский край), Северо-Западная, 224- Аптеки, Новоалтайск (Алтайский край), 22 Партсъезда, 5.

В соответствии с указанным Бланком-Заказом №БЗ_02-04-87388 от 09.04.2013г., дата начала оказания услуги с 01 мая 2013г., сроком на 4 месяца.

Из размещенной информации следует, что по всем перечисленным адресам расположены аптечные организации «Аптеки ФАРМАКОПЕЙКА», что не соответствует действительности.

Таким образом, Заказчиком рекламной информации, размещенной в наружной рекламе, спонсорской рекламе на радио и городском информационном справочнике «ДубльГис-Барнаул», является ИП Кривцова И.В.

В соответствии с п.4 Положения о лицензировании фармацевтической деятельности, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22.12.2011г. №1081 «О лицензировании фармацевтической деятельности» соискатель лицензии для осуществления фармацевтической деятельности должен соответствовать, в том числе, следующим лицензионным требованиям: наличие помещений и оборудования, необходимых для выполнения работ (услуг), которые составляют фармацевтическую деятельность, соответствующих установленным требованиям.

На запрос Алтайского краевого УФАС России (исх №2530/7 от 30.05.2013г.) Главное управление Алтайского края по здравоохранению и фармацевтической деятельности (вхд. №4928 от 25.06.2013г.) в письменной форме сообщило, цитата из письма: «...Одним из таких требований является наличие у аптечной организации вывески, оформленной в соответствии с п.3.3 Отраслевого стандарта «Правила отпуска (реализации) лекарственных средств в аптечных организациях. Основные положения», утвержденного приказом Минздрава РФ от 04 марта 2003г. №80. На вывеске должно быть указано:

- вид организации (в соответствии с лицензией на фармацевтическую деятельность) на русском и национальном языках: «Аптека», «Аптечный пункт», «Аптечный киоск», «Аптечный магазин»;
- организационно-правовая форма и форма собственности;
- фирменное наименование организации;
- адрес местонахождения (в соответствии с учредительными документами);
- режим работы организации, адреса и телефоны близлежащих и дежурных аптечных организаций.

При выдаче ИП Кривцовой И.В. лицензии все заявленные ей аптечные организации имели статус «Аптечный пункт» и у всех были правильно оформлены вывески (как

«Аптечный пункт»)...)».

В соответствии с Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации № 553н от 27.07.2010г. «Об утверждении видов аптечных организаций», аптечные организации подразделяются на:

1. Аптеки:

готовых лекарственных форм;

производственные;

производственные с правом изготовления асептических лекарственных препаратов.

2. Аптечные пункты.

3. Аптечные киоски.

Согласно лицензии № ЛО-22-02-000860 от 12 апреля 2013г., выданной Главным управлением Алтайского края по здравоохранению и фармацевтической деятельности ИП Кривцовой И.В., ИП Кривцова И.В. на территории Алтайского края имеет право осуществлять следующую фармацевтическую деятельность:

- аптека готовых лекарственных форм (г.Барнаул, ул.Попова, 72);
- аптечный пункт (г.Новоалтайск, ул. 22 Партсъезда, д.5, пом. н5);
- аптечный пункт (г.Барнаул, ул.Георгиева, 22/ул.Сухэ-Батора, 27, пом. Н4);
- аптечный пункт (г.Барнаул, ул.Северо-Западная, 224).

Таким образом, Комиссией установлено, что ИП Кривцова И.В., осуществляя фармацевтическую деятельность на территории Алтайского края под маркой «Фармакопейка», имеет статус «аптека» в 1 аптечной организации и статус «аптечный пункт» в 3 аптечных организациях по вышеуказанным адресам.

Установлено, что под коммерческим обозначением ФАРМАКОПЕЙКА в г.Барнауле на улицах ул.Попова, 72; Георгиева, 22/ул.Сухэ-Батора, 27, пом. Н4; ул.Северо-Западная, 224, осуществляет деятельность ИП Кривцова И.В. Коммерческое обозначение ФАРМАКОПЕЙКА используется на основании договора коммерческой концессии от 14.10.2011г., заключенным между ООО «Медэкспорт» (правообладатель товарного знака ФАРМАКОПЕЙКА) и ИП Кривцовой И.В.

Согласно договору коммерческой концессии от 14.10.2011г., заключенному между ООО «Медэкспорт» (правообладатель товарного знака ФАРМАКОПЕЙКА) и ИП Кривцовой И.В. (Пользователь), Пользователь желает осуществлять деятельность с использованием знака обслуживания ФАРМАКОПЕЙКА, принадлежащего Правообладателю в отношении услуг для которых зарегистрирован указанный товарный знак обслуживания: класс 44 МКТУ аптеки (продажа населению фармацевтических и других медицинских товаров).

Комиссией установлено, что ИП Кривцова И.В на территории Алтайского края имеет право распространять рекламную информацию о своей деятельности с

использованием в рекламе слово «аптека» только в отношении аптечной организации, расположенной по адресу: г.Барнаул, ул.Попова, 72.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с п. 20 ч.3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В соответствии с ч.7 ст.5 Федерального закона «О рекламе», не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

ИП Кривцовой И.В. распространена реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о статусе аптечных учреждений ИП Кривцовой И.В. в Алтайском крае, а именно в наружной рекламе «ФАРМАКОПЕЙКА Аптека от склада. ул.Северо-Западная, 224, тел. 40-00-64»; «АПТЕКА от склада Гарантия качества 100%»; «ФАРМАКОПЕЙКА Аптека от склада ул.Северо-Западная, 224, тел. 40-00-64»; «ФАРМАКОПЕЙКА Аптека от склада. Аптека от склада»; в рекламе, размещенной городском информационном справочнике «ДубльГис-Барнаул»; в спонсорской рекламе, размещенной на радио, используются слова и словосочетания «аптека», «сеть аптек», что не соответствует действительности и указывает на нарушение п.20 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, в распространенной ИП Кривцовой И.В. рекламе отсутствует информация о том, что под обозначением ФАРМАКОПЕЙКА фармацевтическая деятельность в г.Барнауле и г.Новоалтайске фактически осуществляется в аптечных пунктах, а не в аптеках, что указывает на нарушение ч.7 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе.

В соответствии с ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ответственность за нарушение требований, установленных п.20 ч.3 ст.5, ч.7 ст.5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламоделатель. Рекламоделателем рассматриваемой рекламы является ИП Кривцова И.В., что подтверждается материалами дела.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 – 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей наружную рекламу, размещенную ИП Кривцовой И.В. «ФАРМАКОПЕЙКА Аптека от склада. ул.Северо-Западная, 224, тел. 40-00-64» (2 рекламные конструкции на ограждении рынка); «АПТЕКА от склада Гарантия качества 100%» (рекламная конструкция на фасаде жилого дома по ул.Северо-Западная, 224, рядом со входом в аптеку); «ФАРМАКОПЕЙКА Аптека от склада ул.Северо-Западная, 224, тел. 40-00-64» (выносной штендер, расположен перед входом в указанную аптеку по ул. ул.Северо-Западная, 224); «ФАРМАКОПЕЙКА Аптека от склада. Аптека от склада» (реклама размещена на козырьке, расположенном над входом в указанную аптеку ул. ул.Северо-Западная, 224); рекламу на радиоканале «Радио России» ГТРК «Алтай» - «Спонсор прогноза погоды сеть аптек «Фармакопейка» ИП Кривцова Ирина Владимировна»; рекламу в городском информационном справочнике «ДубльГис-Барнаул» - «ФАРМАКОПЕЙКА Аптека-дискаунтер. Рубль бережет, здоровье сохраняет! Сеть – аптек-дискаунтеров «Фармакопейка» - розничная сеть дистрибьютора фармацевтического рынка «Медэкспорт – Северная Звезда». 70 аптек работают для Вас в 17 городах Сибири и Урала ...г.Барнаул, ул.Попова, 72; г.Барнаул, ул.Балтийская, 67; г.Барнаул, ул.Георгиева, 22; г.Барнаул, ул.Северо-Западная, 224; г.Новоалтайск, ул.22 Партсъезда, 5, пом.5» о продавце аптечной организации, поскольку при ее размещении нарушены требования п.20 ч.3 ст. 5, ч.7 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ИП Кривцову И.В. нарушившей требования п.20 ч.3 ст. 5, ч.7 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

3. Вынести ИП Кривцовой И.В. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС для возбуждения в отношении ИП Кривцовой И.В. дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.