

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №054/04/14.3-1745/2019

о назначении административного наказания

«13» сентября 2019г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления — начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол №054/04/14.3-1745/2019 от 13.09.2019г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении «...» ООО «Новосибирск Химфарм» (ИНН 5402542161) «...» **в присутствии:** «...»

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 721э от 08.02.19г.) по факту распространения в январе, феврале 2019 года рекламных плакатов на фасаде (окнах) аптеки «Добрый доктор», расположенной на 1 этаже жилого дома по адресу: г. Новосибирск, ул. Линейная, д. 45 с информацией следующего содержания: «В этой аптеке фальсификата нет Только качественные лекарства Гомеопатический центр Стодаль Циннабсин Дантинорм Имеются противопоказания , необходимо проконсультироваться со специалистом», «Лечебная косметика Подушка ортопедическая ОРТОПЕДИЯ ДЛЯ ВСЕХ_ Вита мишки Компливит Укрепляй иммунитет Имеются противопоказания, необходимо проконсультироваться со специалистом», с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (Акт фиксации от 25.02.19г.).

Новосибирским УФАС России по данному факту возбуждено дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

Реклама, на основании ч.1 ст.3 Закона «О рекламе» - 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.

Рассматриваемая информация, отвечает всем указанным признакам рекламы, соответственно, является рекламой.

Объектом рекламирования может быть 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 (ч.2 ст.3 Закона «О рекламе»).

Объектом рекламирования являются лекарственные препараты и медицинские изделия, продаваемые в аптеке «Добрый доктор».

В соответствии с ч.7 ст.24 Закона «О рекламе», реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Актом расчета размера предупредительной надписи от 27.03.2018г. Новосибирским УФАС России установлено, что на рассматриваемом рекламном плакате присутствует необходимая предупредительная надпись о наличии противопоказаний при применении лекарственных средств и необходимости консультации специалиста перед их применением, однако, размер предупредительной надписи, составляющей 3,8% рекламной площади, не соответствует соотношению 5% (и более) к 100% рекламного пространства, что является нарушением требований ч.7 ст.24 Закона «О рекламе».

Ответственность за несоблюдение требований ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч.6 ст.38 Закона «О рекламе») и рекламораспространитель (ч.7 ст.38 Закона «О рекламе»). Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ч.5 ст.3 Закона «О рекламе»). Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ч.7 ст.3 Закона «О рекламе»).

В распоряжении Новосибирского УФАС России имеются документы, согласно которым, лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность в аптечном пункте «Добрый Доктор», расположенном на 1 этаже жилого дома по адресу: г. Новосибирск, ул. Линейная, д. 45, является ООО «Новосибирск Химфарм».

ООО «Новосибирск Химфарм» сообщило (вх№ 2255 от 14.03.19г.), что в январе, феврале 2019 года на фасаде (окнах) аптеки «Добрый доктор» были размещены плакаты с информацией следующего содержания: «В этой аптеке фальсификата нет Только качественные лекарства Гомеопатический центр Стодаль Циннабсин Дантинорм Имеются противопоказания, необходимо проконсультироваться со специалистом», «Лечебная косметика Подушка ортопедическая ОРТОПЕДИЯ ДЛЯ ВСЕХ Вита мишки Компливит Укрепляй иммунитет Имеются противопоказания, необходимо проконсультироваться со специалистом».

Согласно положениям Договора оказания услуг от 20.08.2018г., заключенного между ООО «Новосибирск Химфарм» и «...»макет данных плакатов разрабатывал «...»Печать и монтаж данных конструкция были осуществлены ООО «Югора» (Счет на оплату №371 от 04.09.18г., Акт №440 от 18.09.18г., Акт 423 от 10.09.18г.).

Вместе с тем, как следует из представленных Обществом документам, лицом, определившим объект рекламирования, а также заказчиком на разработку дизайна макета и лицом, осуществившем оплату за услуги «монтаж и печать», является ООО «Новосибирск Химфарм». То есть, Общество инициировало разработку и установку данной рекламной конструкции, как следствие, ООО «Новосибирск Химфарм» является рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой информации.

Как пояснило Общество, продукция: «Вита мишки», «Компливит» и «Доппельгерц актив от А до Цинка», согласно инструкциям к применению,- являются витаминными комплексами, которые производится синтетическим путём. Витаминные комплексы, в отличие от биологически активных и пищевых добавок, относятся к лекарственным препаратам, поскольку обязательно проходят тщательные клинические испытания сначала на животных, потом на людях-добровольцах. «Стодаль», «Циннабсин», «Дантинорм» являются гомеопатическими средствами, а не биологически активными добавками и пищевыми добавками, а, следовательно, для рекламы данных средств применяются такие же ограничения, какие действуют для лекарственных средств, в соответствии со ст. 24 ФЗ «О рекламе». Кроме того, рассматриваемая информация содержит предупреждение «о необходимости проконсультироваться со специалистом».

В Отзыве на Определение о возбуждении дела от 05.04.19г. (вх№4126 от 30.04.19г.), ООО «Новосибирск Химфарм» изложило позицию, в силу которой по произведенным Обществом расчетам рекламного макета и предупредительной надписи, размер площади занимаемой предупреждением составляет 4,18%. На изготовленном макете информация о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалиста размещена внизу макета, практически во всю ширину и набрана черным цветом на светлом фоне. Данное обстоятельство позволяет без усилий воспринимать информацию потребителями рекламы. По состоянию на 11 марта 2019 года, плакаты были демонтированы.

05.06.19г. на рассмотрении дела Комиссией, представитель ООО «Новосибирск Химфарм» поддержал позицию, изложенную ранее в Отзыве.

Рассмотрев материалы, имеющиеся в данном деле, Новосибирское УФАС России приходит к следующему выводу.

Расчеты размеров рассматриваемой предупредительной надписи, произведенные Новосибирским УФАС России (3,8%) и ООО «Новосибирск Химфарм» (4,1%) отличаются на 0,38%. Однако, данные результаты не отменяют наличие факта нарушения рекламного законодательства в части соблюдения соотношения предупредительной надписи к общему размеру рекламного пространства (5% к 100%).

Следовательно, в действиях ООО «Новосибирск Химфарм» имеется нарушение ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе», при размещении на фасаде (окнах) аптеки «Добрый доктор», расположенной на 1 этаже жилого дома по адресу: г. Новосибирск, ул.

Линейная, д. 45, рекламы с предупредительной надписью «о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалиста» ненадлежащего размера.

Комиссией Новосибирского УФАС России по делу №054/05/24-602/2019 от 18.06.2019г. реклама, распространенная в январе, феврале 2019 года на фасаде (окнах) аптеки «Добрый доктор», на 1 этаже жилого дома по адресу: г. Новосибирск, ул. Линейная, д. 45 следующего содержания: «В этой аптеке фальсификата нет Только качественные лекарства Гомеопатический центр Стодаль Циннабсин Дантинорм Имеются противопоказания , необходимо проконсультироваться со специалистом», «Лечебная косметика Подушка ортопедическая ОРТОПЕДИЯ ДЛЯ ВСЕХ Вита мишки Компливит Укрепляй иммунитет Имеются противопоказания, необходимо проконсультироваться со специалистом», признана ненадлежащей;

а ООО «Новосибирск Химфарм» (ИНН 5402542161, 630105, г. Новосибирск, ул. Линейная, 45, дата регистрации в качестве юридического лица 02.09.2011г.) нарушившим требования ч.7 ст. 24 Закона «О рекламе», согласно которой реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

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

Дата совершения административного правонарушения – 25.02.2019г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В силу ч. 5 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей;

на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Как было сообщено ООО «Новосибирск Химфарм», лицом, ответственным за размещение рекламной информации, является «...»ООО «Новосибирск Химфарм».

В силу положений трудового договора «...»ООО «Новосибирск Химфарм», генеральный директор обязан руководить в соответствии с действующим законодательством РФ производственно-хозяйственной и финансово-экономической деятельностью Общества, неся всю полноту ответственности за последствия принимаемых решений, сохранность и эффективное использование имущества Общества, а также финансово- хозяйственные результаты его деятельности.

В соответствии с Приказом о приеме на работу от 02.09.2011г., должность генерального директора ООО «Новосибирск Химфарм» занимает «...»

Таким образом, действия «...»ООО «Новосибирск Химфарм» (ИНН 5402542161) «...»), образуют состав правонарушения, предусмотренного ч.5 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В материалах дела имеются сведения об исполнении ООО «Новосибирск Химфарм», Предписания от 18.06.19г. об устранении допущенного нарушения, до вынесения постановления по делу об административном правонарушении. Данное обстоятельство является смягчающим, в соответствии с п.7 ч. 1 ст.4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях (добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль).

В адрес Новосибирского УФАС России поступило ходатайство представителя «...» замене административного наказания в виде штрафа предупреждением, в соответствии со ст. 4.1.1. КоАП РФ, поскольку правонарушение лицом совершено впервые, ранее лицо к ответственности антимонопольным органом не привлекалось.

Согласно п.2. ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

На основании п.1 ст.4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе

осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

На основании сведений, размещенных в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, ООО «Новосибирск Химфарм» является субъектом малого предпринимательства (дата внесения сведений в реестр - 01.08.2018г.).

Данное правонарушение совершено «...»впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причинило имущественного ущерба.

Учитывая характер правонарушения, при наличии смягчающих обстоятельств, установленных ст.4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, при отсутствии отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст. 3.4,ст.4.1.1,ст.14.3, ст.23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать «...»ООО «Новосибирск Химфарм» (ИНН 5402542161) «...» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к генеральному директору ООО «Новосибирск Химфарм» (ИНН 5402542161) «...»меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст. 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, резолютивная часть Постановления объявлена немедленно.