

РЕШЕНИЕ

по делу № 09-03-24-02/462-ВО

10 декабря 2009 года

г. Волгоград

Резолютивная часть решения объявлена 10 декабря 2009 года.

Решение в полном объеме изготовлено 17 декабря 2009 года.

Комиссия Управления ФАС по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
председатель Комиссии - Чупахина Анна Дмитриевна, заместитель руководителя Управления,

член Комиссии - Хилимов Сергей Анатольевич, старший государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой,

член Комиссии – Огородова Людмила Вадимовна, государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой,

рассмотрев дело № 09-03-24-02/462-ВО, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы лекарственных средств в оконных проемах (витринах) аптеки МУП «Социальная аптека № 47» по адресу: г. Волгоград, ул. Рабоче-Крестьянская, 8, содержащей признаки нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - МУП «Социальная аптека № 47» (400002, г. Волгоград, пр. Университетский, 25), К.З.М., директора,

УСТАНОВИЛА:

27 ноября 2009 года Председателем Комиссии Управления ФАС по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, А.Д. Чупахиной, по собственной инициативе возбуждено дело № 09-03-24-02/462-ВО по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения в оконных проемах (витринах) МУП «Социальная аптека № 47» рекламы лекарственных средств, содержащей признаки нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г., а именно: реклама лекарственных средств «Пенталгин-Н» и «Максиколд», размещенная в витринах аптеки посредством нанесения изображения данных препаратов на баннере, не сопровождается предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и необходимости получения консультации специалиста.

Согласно объяснениям директора МУП «Социальная аптека № 47» по факту возбуждения дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламные баннеры были переданы аптеке торговым представителем одного из поставщиков лекарственных средств и использовались в период проведения семинара среди фармацевтов аптеки. В дальнейшем, в целях исполнения требований САНПиН баннеры были размещены в витринах аптеки в целях защиты работников и покупателей от солнечных лучей.

Изготовителем данных баннеров МУП «Социальная аптека № 47» не являлось, как рекламодателем и рекламораспространителем спорной рекламы лекарственных средств, на основании чего считает, что МУП «Социальная аптека № 47» не нарушило требования рекламного законодательства.

Изучив имеющиеся материалы дела, выслушав объяснения представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, Комиссия пришла к следующим выводам:

Старшим государственным инспектором отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой Управления ФАС по Волгоградской области Хилимовым С.А. при осуществлении государственного контроля за соблюдением рекламного законодательства 13.10.2009 г. в оконных проемах (витринах) аптеки филиала № 5 МУП «Социальная аптека № 47», расположенной по адресу: г. Волгоград, ул. Рабоче-Крестьянская, 8, выявлен факт распространения с использованием баннеров рекламы лекарственных средств «Пенталгин-Н», «Максиколд». Факт распространения обозначенной информации зафиксирован актом мониторинга распространения рекламы от 13.10.2009 г. и ее фотографированием. Статья 1 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. среди одной из целей настоящего Федерального закона закрепляет реализацию прав потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы.

ФЗ «О рекламе» предусматривает ряд требований по включению в рекламу различных предупреждений, в том числе при рекламировании лекарственных средств.

В соответствии с ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники 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.

Установленные ФЗ «О рекламе» требования при распространении рекламы лекарственных средств направлены прежде всего на защиту здоровья населения, с учетом значительного воздействия рекламы на желания, потребность и поведение людей.

В соответствии со статьей 4 ФЗ «О лекарственных средствах» № 86-ФЗ от 22.06.1998 г. лекарственные средства – это вещества, применяемые для профилактики, диагностики, лечения болезни, предотвращения беременности, полученные из крови, плазмы крови, а также органов, тканей человека или животного, растений, минералов, методами синтеза или с применением биологических технологий. К лекарственным средствам относятся также вещества растительного, животного или синтетического происхождения, обладающие фармакологической активностью и предназначенные для производства и изготовления лекарственных средств;

фармацевтическая деятельность – это деятельность, осуществляемая организациями оптовой торговли и аптечными учреждениями в сфере обращения

лекарственных средств, включающая оптовую и розничную торговлю лекарственными средствами, изготовление лекарственных средств; МУП «Социальная аптека № 47» на праве хозяйственного ведения владеет помещением площадью 189,5, кв.м. на первом этаже жилого дома по адресу: г. Волгоград, ул. Рабоче-Крестьянская, 8.

Комитетом по здравоохранению администрации Волгоградской области МУП «Социальная аптека № 47» выдана лицензия № ЛО-34-02-000007 от 6.02.2008 г. на осуществление фармацевтической деятельности и согласно Приложению № 3 к лицензии осуществляет розничную торговлю лекарственными средствами в аптеке по адресу: г. Волгоград, ул. Рабоче-Крестьянская, 8.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. реклама – это 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, средство его индивидуализации, 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;

рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо;

рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рассматриваемая информация содержит все квалифицирующие признаки рекламы, поскольку она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования – лекарственным средствам «Пенталгин-Н» и «Максиколд», формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 16 Информационного письма от 25.12.1998 г. № 37, информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения (ч. 4 ст. 2 ФЗ «О рекламе»).

В нарушение требований рекламного законодательства реклама лекарственных средств «Пенталгин-Н», «Максиколд» не сопровождается предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и необходимости получения консультации специалиста.

Несостоятельным является довод МУП «Социальная аптека № 47» о том, что Аптека не является рекламораспространителем спорной рекламы в связи с не заключением договоров на распространение рекламы, поскольку данное обстоятельство не имеет правового значения в данном деле, так как согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. Таким образом, МУП «Социальная

аптека № 47», занимая помещение аптеки, в оконных проемах которых размещалась реклама лекарственных средств, и, следовательно, является рекламодателем спорной рекламы.

В соответствии со ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламодаделец и рекламодатель несут ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 настоящего Федерального закона.

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 законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу лекарственных средств «Пенталгин-Н» и «Максиколд», размещенную в витринах МУП «Социальная аптека № 47» посредством нанесения изображения данных препаратов на баннерах, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.
2. Выдать МУП «Социальная аптека № 47» (400002, г. Волгоград, пр. Университетский, 25) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления ФАС по Волгоградской области для возбуждения дела об административном правонарушении по ст. 14.3 КоАП РФ.

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ
по делу № 09-03-24-02/462-ВО

10 декабря 2009 года

г. Волгоград

Комиссия Управления ФАС по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
председатель Комиссии - Чупахина Анна Дмитриевна, заместитель руководителя Управления,

член Комиссии - Хилимов Сергей Анатольевич, старший государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой,

член Комиссии – Огородова Людмила Вадимовна, государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой,

на основании своего решения от 10 декабря 2009 г. по делу № 09-03-24-02/462-ВО о признании ненадлежащей рекламу лекарственных средств «Пенталгин-Н» и «Максиколд», размещенную в витринах МУП «Социальная аптека № 47» посредством нанесения изображения данных препаратов на баннерах, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.,

и в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 33, частями 1, 6 статьи 36 Федерального

закона «О рекламе», пунктами 44, 46 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 г. № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. МУП «Социальная аптека № 47» (400002, г. Волгоград, пр. Университетский, 25) в течение 7 (семи) дней с момента получения настоящего предписания прекратить распространение рекламы лекарственных средств в витринах аптек с нарушением требований части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе и сопровождать в дальнейшем рекламу лекарственных средств предупреждением о наличии противопоказаний к их применению или использованию и необходимости получения консультаций специалистов, и отводить данному предупреждению не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).
2. МУП «Социальная аптека № 47» (400002, г. Волгоград, пр. Университетский, 25) представить в Управление ФАС по Волгоградской области письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 30 декабря 2009 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания антимонопольного органа ФАС России (территориальный орган ФАС России) вправе в соответствии со статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд Волгоградской области в течение трех месяцев со дня вынесения предписания в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.