

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Советская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 9189/05-2012

15.01.2013
Ульяновск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель комиссии – заместитель руководителя управления

члены комиссии: - главный специалист-эксперт

- ведущий специалист-эксперт

рассмотрев дело № 9189/05-2012 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы аптечной сети «Имплозия» («IMPLOZIA»), размещенной на внешней стене здания, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, содержащей признаки нарушения п. 4 ч. 2, п. 20 ч. 3 и ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей:

заявителя - Министерства здравоохранения Ульяновской области, расположенного по адресу: 432980, г. Ульяновск, ул. Кузнецова, д. 18а, - <М...> (доверенность № 188 от 16.11.2012, паспорт);

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе,

- общества с ограниченной ответственностью «Альянс-Фарм» (далее – ООО

«Альянс-Фарм»), расположенного по адресу: 432072, г. Ульяновск, б-р Пензенский, д. 22, - <П...> (решение единственного учредителя от 01.10.2010, приказ о переводе от 01.10.2010, паспорт);

- общества с ограниченной ответственностью «Имплозия» (далее – ООО «Имплозия»), расположенного по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Минаева, д. 3, - <С...> (доверенность № 10 от 01.01.2013, паспорт);

заинтересованного лица - потребительского общества «Кооп-Правозащита» (далее – ПО «Кооп-Правозащита»), расположенного по адресу: 432071, г. Ульяновск, ул. Федерации, д. 25, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения обращения Министерства здравоохранения Ульяновской области Ульяновским УФАС России определением от 25.10.2012 по факту распространения рекламы аптечной сети «Имплозия» («IMPLOZIA»), размещенной на внешней стене здания, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, возбуждено дело № 9189/05-2012 по признакам нарушения п. 4 ч. 2, п. 20 ч. 3 и ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечено Министерство здравоохранения Ульяновской области, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Альянс-Фарм». Рассмотрение дела назначено на 26.11.2012.

Представитель Министерства здравоохранения Ульяновской области на заседании Комиссии 26.11.2012 поддержал доводы, изложенные в заявлении. Согласно определению Ульяновского УФАС России от 25.10.2012 министерством представлен перечень хозяйствующих субъектов, осуществляющих фармацевтическую деятельность через аптечные пункты и аптеки на территории Новоспасского района Ульяновской области (исх. № 73-ИОГВ-20-01/9454исх от 09.11.2012, вх. № 9915 от 19.11.2012).

Представитель ООО «Альянс-Фарм» на рассмотрение дела 26.11.2012 не явился, документы, запрошенные определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе от 25.10.2012, обществом не представлены. Указанное определение направлено в адрес ООО «Альянс-Фарм» заказным письмом с уведомлением № 43206855561092 от 26.10.2012, которое по состоянию на 26.11.2012 обществом не получено.

Определением от 26.11.2012 срок рассмотрения дела № 9189/05-2012 продлен до 25.12.2012 в связи с невозможностью рассмотрения дела в отсутствие представителя лица, участвующего в деле, а также в связи необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 18.12.2012.

Представитель Министерства здравоохранения Ульяновской области на заседании Комиссии 18.12.2012 поддержал доводы, изложенные ранее.

Директором ООО «Альянс-Фарм» на рассмотрении дела 18.12.2012, а также в письменных пояснениях по делу (исх. б/н от 18.12.2012, вх. № 10843 от 18.12.2012) сообщено, что ООО «Альянс-Фарм» использует в своих аптеках дисконтную систему ООО «Имплозия», по которой покупателям предоставляются накопительные скидки при приобретении товаров. Использование бренда «IMPLOZIA» («Имплозия») осуществляется ООО «Альянс-Фарм» на основании лицензионного договора, заключенного обществом с ООО «Имплозия». Рекламу, размещенную на внешней стене здания, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, ООО «Альянс-Фарм» не устанавливало, договоров на изготовление и распространение рекламы ни с кем не заключало. Размещение рассматриваемой рекламы на стене упомянутого здания осуществлено ООО «Имплозия». ООО «Альянс-Фарм» не согласовывало и не возражало против размещения рекламы аптеки «IMPLOZIA», поскольку не является собственником здания, в котором общество арендует помещение под аптечный пункт. Арендодателем указанного помещения является ПО «Кооп-Правозащита».

Определением от 18.12.2012 срок рассмотрения дела № 9189/05-2012 продлен в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «Имплозия», в качестве заинтересованного лица - ПО «Кооп-Правозащита», а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 15.01.2013.

Представитель Министерства здравоохранения Ульяновской области на заседании Комиссии 15.01.2013 поддержал доводы, изложенные ранее.

Представитель ООО «Альянс-Фарм» на рассмотрении дела 15.01.2013 поддержал доводы, изложенные ранее.

На заседании Комиссии 15.01.2013 представителем ООО «Имплозия», а также в письменных пояснениях общества (вх. № 127 от 14.01.2013) сообщено, что реклама на внешней стене здания, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, размещена непосредственно ООО «Имплозия» с целью продвижения деятельности общества по розничной продаже лекарственных средств. Однако фармацевтическую деятельность ООО «Имплозия» по указанному адресу не осуществляет. Договора на изготовление рассматриваемой рекламы у ООО «Имплозия» отсутствуют, поскольку изготовление рекламы осуществлено обществом на собственной производственной базе без привлечения третьих лиц. Между ООО «Имплозия» и ООО «Альянс-Фарм» заключен договор на право использования последним дисконтной системы Implozia. Каких-либо иных договорных отношений, в том числе, на использование товарного знака «Implozia», исключительные права на который принадлежат ООО «Имплозия», между указанными лицами не существует.

Представитель ПО «Кооп-Правозащита» на рассмотрение дела 15.01.2013 не явился, запрошенные определением о продлении срока рассмотрения дела № 9189/05-2012 от 18.12.2012 документы обществом не представлены. В материалах дела имеется документальное подтверждение извещения ПО «Кооп-Правозащита» о месте и времени рассмотрения дела.

Исследовав материалы дела № 9189/05-2012, заслушав пояснения представителя лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу аптеки «Implozia», размещенную на внешней стене здания, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение Министерства здравоохранения Ульяновской области (исх. № 73-ИОГВ-20-01/8067исх от 21.09.2012, вх. № 8395 от 25.09.2012). В обращении указано, что в министерство поступило заявление физического лица, в котором сообщается о несоответствии вида аптечной организации, указанного на вывеске, с наименованием, указанным в рекламе, размещенной на внешней стене здания, в котором расположена данная аптечная организация. В частности, ООО «Альянс-Фарм», осуществляющее свою деятельность под брендом «Имплозия» («IMPLOZIA»), имеет в своей структуре аптечный пункт, расположенный по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, что подтверждает приложение № 8 к лицензии № ЛО-73-02-000467 от 02.08.2012. Однако в рекламе, размещенной на внешней стене указанного аптечного пункта, сообщается, что в здании располагается аптека.

К обращению Министерства здравоохранения Ульяновской области приложены фотографии рекламы ООО «Альянс-Фарм», размещенной на внешней стене здания, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, которая имеет следующее содержание. В верхней части рекламы шрифтом белого цвета выполнена надпись «АПТЕКА», рядом с которой приведен фирменный логотип аптечной сети «IMPLOZIA». В центральной части рекламы справа приведено изображение цветка ромашки. В нижней части рекламы слева шрифтом белого цвета выполнена надпись «Имплозия ФАРМСПРАВКА 8-800-1001-112 (самая нижняя строчка указанной надписи на фотографии не поддается прочтению)».

Какая-либо иная информация в рекламе не содержится.

Также к обращению приложен фотоснимок вывески аптечного пункта, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3. Указанная вывеска оформлена в соответствии с требованиями п. 3.3 Отраслевого стандарта «Правила отпуска (реализации) лекарственных средств в аптечных организациях. Основные положения», утвержденного приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 04.03.2003 № 80, в которой указаны вид организации на русском языке («Аптечный пункт»), организационно-правовая форма и форма собственности («ООО»), фирменное наименование организации («Альянс-Фарм»), местонахождение («432072, Ульяновская область, г. Ульяновск, б-р Пензенский, д. 22»), режим работы организации («8-20 без перерывов и выходных»), а также адреса и телефоны близлежащих и дежурных аптек («1. пл. Семашко, 14, тел. 2-15-34; 2. ул. Терешковой, 20, тел. 2-22-93; 3. пл. Семашко, 10Б»).

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация, размещенная на внешней стене здания, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования – аптеке торговой сети «IMPLOZIA».

Согласно п. 3 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

В соответствии с приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.07.2010 № 553н «Об утверждении видов аптечных организаций» аптечные организации могут быть представлены аптеками (готовых лекарственных форм, производственными и производственными с правом изготовления асептических лекарственных препаратов), аптечными пунктами и аптечными киосками.

Отраслевым стандартом ОСТ 91500.05.0007-2003 «Правила отпуска (реализации) лекарственных средств в аптечных организациях. Основные положения», утвержденным приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 04.03.2003 № 80, установлено функциональное разграничение между указанными видами аптечных учреждений. В частности, аптечный пункт, в отличие от аптеки, не может осуществлять следующие функции:

- реализация населению всех видов готовых лекарственных препаратов (в том числе гомеопатических препаратов, наркотических средств и психотропных веществ);
- изготовление лекарственных препаратов по требованиям учреждений здравоохранения;
- реализация дезинфицирующих средств; оптики (в частности, готовых очков, средств по уходу за очками и других); минеральных вод (натуральных и искусственных); лечебного, детского и диетического питания (в частности, пищевых добавок лечебного и профилактического назначения и других); косметической и парфюмерной продукции;
- отпуск предметов через пункт проката в соответствии с установленным порядком;
- оказание консультативной помощи в целях обеспечения ответственного самолечения.

Таким образом, функции и объем реализации лекарственных средств аптечного пункта отличаются от вышеприведенных характеристик аптеки.

Учитывая изложенное, реклама аптеки «IMPLOZIA», размещенная на внешней стене здания, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, нарушает п. 3 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте товаров и возможности их приобретения в здании, на котором размещена реклама «АПТЕКА», а на самом деле находится аптечный пункт.

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.

Комиссией установлено, что товарный знак «IMPLOZIA», размещенный на внешней стене здания, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, зарегистрирован в установленном законодательством Российской Федерации порядке (свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 169536). Исключительным правом на использование указанного товарного знака обладает ООО «Имплозия». Вместе с тем, в здании, расположенном по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, ООО «Имплозия» никакую деятельность не осуществляет.

Тем самым, рассматриваемая реклама содержит нарушение п. 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку содержит не соответствующие действительности сведения относительно продавца товара. В аптечном пункте, находящемся в здании, расположенном по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, реализует населению товары ООО «Альянс-Фарм», а не ООО «Имплозия».

Комиссия не находит в рассматриваемой рекламе нарушение п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку ООО «Имплозия», разместившее рекламу аптеки на внешней стене здания, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, не осуществляет фармацевтическую деятельность непосредственно в указанном здании, и, более того, не реализует лекарственные средства именно через аптечные пункты на территории Ульяновской области, а только через аптеки (как следует из пояснений представителя ООО «Имплозия»).

Поскольку ООО «Альянс-Фарм» не размещало рекламную вывеску «АПТЕКА «IMPLOZIA», следовательно, в действиях общества отсутствуют признаки недобросовестной конкуренции, направленные на получение преимуществ перед иными лицами (хозяйствующими субъектами), осуществляющими деятельность на одном товарном рынке.

Также Комиссия не находит оснований признать рассматриваемую рекламу нарушающей ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку смысл информации искажается из-за содержания в рекламе недостоверных сведений, вводящих потребителей в заблуждение, а не вследствие отсутствия существенной информации о товаре, условиях его приобретения или использования.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 5 указанного Федерального закона, несёт рекламоделец.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламоделем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В ходе рассмотрения дела № 9189/05-2012 установлено, что реклама на внешней стене здания, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, изготовлена и размещена (по письменному согласованию с владельцем указанного здания – ПО «Кооп-Правозащита») собственными силами ООО «Имплозия» без заключения соответствующих договоров с третьими лицами. Как следует из пояснений ООО «Имплозия», целью размещения рассматриваемой рекламы являлось информирование потребителей о деятельности общества по розничной продаже лекарственных средств. С ООО «Альянс-Фарм» - единственным лицом, осуществляющим в вышеуказанном здании фармацевтическую деятельность - ООО «Имплозия» заключен договор № 198/12 от 01.08.2012 по использованию дисконтной системы «IMPLOZIA». Какие-либо иные договорные отношения, в том числе по использованию исключительного права на товарный знак «IMPLOZIA», между указанными сторонами отсутствуют.

Учитывая изложенное, рекламоделем в данном случае является ООО «Имплозия».

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

Нарушение рекламоделами, рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за нарушение п.п. 3, 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу аптеки «IMPLOZIA», размещенную на внешней стене здания, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пунктов 3 и 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Имплозия» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 28.01.2013.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ № 1

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

15.01.2013
Ульяновск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель комиссии - заместитель руководителя управления Попов К.Ю.,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт Хлыкина М.Е.,

- ведущий специалист-эксперт Табартова Т.Ю.,

на основании своего решения от 15.01.2013 по делу № 9189/05-2012 о признании рекламы аптеки «IMPLOZIA», размещенной на внешней стене здания, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пунктов 3 и 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Имплозия», расположенному по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Минаева, д. 3, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, привести рекламу аптеки «IMPLOZIA», размещенную на внешней стене здания, расположенного по адресу: Ульяновская обл., Новоспасский район, р.п. Новоспасское, ул. Терешковой, д. 3, содержащую не соответствующие действительности сведения о виде аптечного учреждения и лице, осуществляющем в указанном здании фармацевтическую деятельность, в соответствии с требованиями пунктов 3 и 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» либо прекратить её распространение.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Имплозия», расположенному по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Минаева, д. 3, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 18 февраля 2013 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 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 в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

К.Ю. Попов

Члены Комиссии

М.Е. Хлыкина

Т.Ю. Табартова