

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/90-2015

28 января 2016 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/90-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью Аптеки «Фармакопейка» (далее – ООО Аптеки «Фармакопейка», Общество) рекламы в эфире радиоканала «Радио-3», радиоканала «Дорожное радио Омск», содержащей признаки нарушения требований пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО Аптеки «Фармакопейка» (ИНН 5501207372, ОГРН 1085543016690, местонахождение: 644053, г. Омск, ул. Нефтезаводская, 31) - <...> (доверенность от 30.11.2015 б/н)

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области выявлены факты распространения рекламы сети аптек «Фармакопейка», распространенной в эфире радиоканала «Радио-3» (май 2015 года) и в эфире радиоканала «Дорожное радио Омск» (апрель-октябрь 2015 года), предлагающей доставку лекарственных препаратов: «Новая услуга от Фармакопейки. Доставка до двери от 1000 рублей при заказе на сайте Фармакопейка.ру или по бесплатному телефону 8-800-200-97-07. Онлайн-заказ всегда выгодней. ООО Аптеки «Фармакопейка».

В указанной рекламе усматриваются признаки нарушения требований пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно содержатся недостоверные сведения о возможности приобретения лекарственных препаратов.

Согласно пункту 3 части 3 статьи 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 пунктом 4 Правил продажи отдельных видов товаров, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 № 55 при осуществлении розничной торговли в месте нахождения покупателя вне стационарных мест торговли: на дому, по месту работы и учебы, на транспорте, на улице и в иных местах (далее именуется - разносная торговля) не допускается продажа продовольственных товаров (за исключением мороженого, безалкогольных напитков, кондитерских и хлебобулочных изделий в упаковке

изготовителя товара), лекарственных препаратов, медицинских изделий, ювелирных и других изделий из драгоценных металлов и (или) драгоценных камней, оружия и патронов к нему, экземпляров аудиовизуальных произведений и фонограмм, программ для электронных вычислительных машин и баз данных.

В соответствии с частью 2 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Согласно [пункту 5](#) Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612, не допускается продажа дистанционным способом алкогольной продукции, а также товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством Российской Федерации.

Указом Президента Российской Федерации от 22.02.1992 № 179 утвержден [Перечень](#) видов продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещена, в который в том числе входят и лекарственные средства.

Таким образом, продажа лекарственных препаратов дистанционным способом, при котором возможна продажа таких товаров вне специально оборудованных помещений, не допускается, следовательно, реклама дистанционного способа продажи лекарственных препаратов является недостоверной.

В своем отзыве б/н и б/д Общество указывает, что «ООО «Аптеки «Фармакопейка» не рекламирует продажу дистанционным способом, фактически идет реклама услуг-доставки до двери от 1000 рублей при заказе на сайте Фармакопейка.ру или по бесплатному телефону 8-800-200-97-07. Так, в целях привлечения покупателей, ООО «Аптеки «Фармакопейка» заключило соглашение с ИП <...> о рекламе его услуг на сайте ООО «Аптеки «Фармакопейка» и на радиоканалах.... Отношения между Покупателем (агент) и ИП <...> (принципал) оказываются на заключенном между ними агентском договоре, в рамках которого ИП <...> оказывает услуги по приобретению и доставке лекарственных препаратов Покупателю...Поскольку покупателем товара у ООО «Аптеки «Фармакопейка» является ИП <...>, который приобретает лекарственные препараты в аптеках ООО «Аптеки «Фармакопейка», фактически отсутствуют признаки дистанционной продажи лекарственных препаратов, таких как: отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром либо его образцом до заключения договора и в момент его заключения и средства ознакомления с товаром: каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи и так далее...».

Комиссия Омского УФАС России не может согласиться с указанными доводами Общества по следующим основаниям:

- распространенная информация «Новая услуга от Фармакопейки. Доставка до двери от 1000 рублей при заказе на сайте Фармакопейка.ру или по бесплатному

телефону 8-800-200-97-07. Онлайн-заказ всегда выгодней. ООО Аптеки «Фармакопейка» обладает всеми признаками рекламы – распространена посредством радиозэфира в адрес неопределенного круга лиц и направлена на привлечение внимания к товарам Общества, предлагаемым к реализации через интернет-сайт или с использованием телефонной связи, т.е. реализуемым дистанционным способом;

- продавцом лекарственных препаратов, заказываемых через сайт Фармакопейка.ру и тел: 8-800-200-97-07, является ООО Аптеки «Фармакопейка»;

- рекламодателем, т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом, является ООО Аптеки «Фармакопейка» (договор возмездного оказания услуг от 06.04.2015 № 34-2015, платежные поручения № 550 от 29.04.2015, № 623 от 15.05.2015, № 776 от 26.05.2015, № 999 от 17.08.2015, № 20 от 21.08.2015, № 82 от 07.09.2015);

- из условий представленного Обществом агентского договора следует, что Агент (ИП <...>) осуществляет от имени и за счет Клиента услуги по приобретению и доставке товара.

Соответственно, Покупатель (потребитель рекламы, распространенной в эфирах радиоканалов «Радио-3» и «Дорожное радио Омск») до получения заказанных у Общества товаров от ИП <...> не имеет возможность непосредственного ознакомления с товаром либо образцом товара до заключения договора купли-продажи, что соответствует определению «дистанционный способ продажи товаров», закрепленному в статье 497 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Учитывая изложенное, Омское УФАС России не может согласиться с доводом Общества о том, что в данном случае имеет место реклама доставки ИП <...>, поскольку в рекламе отсутствует упоминание о нем, как о лице, оказывающем такие услуги.

При этом агентский договор, заключенный между Обществом и ИП <...>, свидетельствует лишь о способе доставки товаров, реализуемых Обществом дистанционным способом, за которую Покупатель доплачивает отдельную плату, и не подменяет собой такой способ продажи товаров как дистанционный.

Кроме того, Комиссия Омского УФАС России отмечает, что при осмотре сайта www.farmakopeika.ru установлено, что на страницах в разделах «Главная» - «Маркетинговые программы» - «Доставка на дом» указано: «В аптеках Фармакопейка действует услуга Доставка заказа на дом! Доставка лекарственных средств и товаров медицинского назначения в удобное для Вас место! Чтобы ознакомиться с каталогом и заказать доставку зайдите на сайт farmakopeika.ru или воспользуйтесь помощью операторов call-центра по бесплатному телефону 88002009707. Доставка осуществляется в пределах города Омска и города Новосибирска». Какой-либо информации о ИП <...> на указанных страницах сайта не содержится.

Также Комиссия Омского УФАС России отмечает, что из буквального восприятия рекламной информации, распространенной в радиозэфире, следует, что лицом, осуществляющим продажу товаров (лекарственных препаратов) дистанционным

способом, является исключительно ООО Аптеки «Фармакопейка», поскольку иной информации о лице, оказывающем услугу по доставке лекарственных препаратов, в ней не содержится.

Таким образом, рассмотрев материалы дела, заслушав объяснения представителя Общества, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО Аптеки «Фармакопейка» пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы дистанционного способа продажи лекарственных препаратов.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодаделец.

Руководствуясь пунктом 2 части 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу дистанционного способа продажи лекарственных препаратов «Новая услуга от Фармакопейки. Доставка до двери от 1000 рублей при заказе на сайте Фармакопейка.ру или по бесплатному телефону 8-800-200-97-07. Онлайн-заказ всегда выгодней. ООО Аптеки «Фармакопейка», распространяемую ООО Аптеки «Фармакопейка» в эфире радиоканала «Радио-3», радиоканала «Дорожное радио Омск», поскольку в ней нарушены требования пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО Аптеки «Фармакопейка» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Направить копии материалов дела в территориальный орган Росздравнадзора по Омской области и Министерство здравоохранения Омской области для проведения в рамках своей компетенции проверки деятельности ООО Аптеки «Фармакопейка».

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 28 января 2016 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/90-2015

28 января 2016 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 28.01.2016 по делу № 06-10.1/90-2015 о признании ненадлежащей рекламы дистанционного способа продажи лекарственных препаратов, распространенной ООО Аптеки «Фармакопейка» в эфире радиоканала «Радио-3», радиоканала «Дорожное радио Омск», нарушающей требования пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО Аптеки «Фармакопейка» (ИНН 5501207372, ОГРН 1085543016690, местонахождение: 644053, г. Омск, ул. Нефтезаводская, 31) в срок до 24 февраля 2016 года прекратить нарушение пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламы продажи лекарственных препаратов дистанционным способом.

2. ООО Аптеки «Фармакопейка» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 25 февраля 2016 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское 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 статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.