

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об административном правонарушении

№ 08-05-17/16

27 апреля 2017 года

г. Мурманск

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Попова Ирина Николаевна, действующая на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), пункта 7 части 2 статьи 33 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ (далее Закон о рекламе), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 08-05-17/16 возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «ЕвроФарма», (ИНН 5190009713, ОГРН 1125190011264 от 10.07.2012, 129164, г. Москва, ул. Ярославская, д.8 корпус 4, кабинет 1А),

УСТАНОВИЛА:

12.12.2016 года прокуратура Октябрьского административного округа г. Мурманска перенаправила в адрес Мурманского управления Федеральной антимонопольной службы на рассмотрение обращение гражданки <...> по факту распространения 01.12.2016 рекламы: «Аптечная сеть «ЕвроФарма», аптека на Самойловой, д.12» в виде баннера на рекламной конструкции(пересечение улиц Папанина и Челюскинцев), на наружном светодиодном медиа экране кинотеатра «Мурманск»(Полярные Зори, 51/33), а также в телевизионных региональных блоках, с признаками нарушения Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ (далее –Закон о рекламе).

По мнению заявительницы, в рекламе нарушается пункт 4 части 5 статьи 5 Закона о рекламе, а именно при рекламировании аптеки неопределенному кругу лиц, используется образ фармацевтического работника в белом халате, что запрещено законом. Заявительница просит устранить нарушение рекламного законодательства.

Согласно пункт 4 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе [МЕДИЦИНСКИХ УСЛУГ](#), средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников.

В соответствии со статьей 3 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;

товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

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

ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласованный ООО «ЕвроФарма» макет рекламы полностью совпадает с рекламой, размещенной на рекламной конструкции и зафиксированный заявительницей.

Рекламный баннер в правом верхнем углу содержит логотип и название компании ЕвроФарма с пометкой сеть аптек. В левой части рекламы размещена красная окружность со стрелкой, в центре которой стоит цифра 24, выполненная белым цветом. Центральная часть рекламы содержит образ улыбающейся девушки в белом халате и крупно выполненную надпись на красном фоне круглосуточная аптека, ул. Самойлова, 12, ниже указан номер аптеки и телефонные номера. На заднем плане просматриваются полки с коробочками и тубиками, напоминающими аптечные витрины.

Представленные рекламодателями ООО «Медиа-Консалт» и ООО «Северо-Западное вещание» рекламные ролики под названием «ЕвроФарма 24 часа», распространявшиеся в региональных рекламных блоках, совпадают по содержанию и изображению с наружной рекламой, дополнительно озвучиваются за кадром: «Если ночью тёмной, тёмной у Вас что-то заболело, то спешите в ЕвроФарму на Самойловой 12, круглосуточная помощь. Мы работаем для Вас!» и также содержат образ медицинского работника.

Информация ООО «ЕвроФарма» распространенная виде наружных баннеров, на наружном светодиодном медиа экране кинотеатра «Мурманск», а также в виде роликов в региональных рекламных блоках, является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц; направлена на привлечение внимания к услугам аптечной сети «ЕвроФарма», к одной из аптек сети «круглосуточная аптека 24 часа на Самойловой, д.12», стимулирует интерес к объекту для продвижения его на рынке, формирует к нему положительной отношение и закрепляет его образ в памяти потребителя.

Объектами рекламирования являются:

- ООО «ЕвроФарма»;

- круглосуточная аптека на Самойловой ,12

Рассматриваемая реклама направлена на неопределенный круг лиц, содержит изображение девушки в белом халате, тем самым создает образ медицинского персонала/фармацевта и информирует о круглосуточной аптеке ЕвроФарма, расположенной в г. Мурманске на ул. Самойловой, д.12.

Основным видом деятельности общества с ограниченной ответственностью «ЕвроФарма» (ИНН 5190009713, ОГРН 1125190011264 от 10.07.2012, 129164, г. Москва, ул. Ярославская, д.8 корпус 4, кабинет 1А) является торговля розничная лекарственными средствами в специализированных магазинах (аптеках) (47.73). В соответствии с единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства общества с ограниченной ответственностью «ЕвроФарма» относится к средним предприятием.

Пунктом 8.8 Устава ООО «ЕвроФарма» определено, что единоличным исполнительным органом Общества, осуществляющим руководство текущей деятельностью Общества, является генеральный директор <...>, имеющий право без доверенности действовать от имени юридического лица.

ООО «ЕвроФарма» в лице директора <...> заключило договор с ООО «РА Экран» от 10.03.2016г по размещению рекламы на медиафасаде кинотеатра «Мурманск»; с ИП Виноградчим Ю.А. № 66/2016 от 31.10.2016 и ООО «Пропаганда Колокол № 31/2016 от 30.09.2016» по размещению наружной баннерной рекламы в г. Мурманске; с ООО «Медиа-Консалт» № 33 от 25.11.2013 и ООО «Северо-Западное вещание» № 4097 от 25.11.2016 по размещению рекламы на телевидении в региональных рекламных блоках.

Согласно актам выполненных работ, которые подписаны сторонами договорных отношений без претензий к объёму, срокам и качеству оказанных услуг, реклама размещалась:

- на медиафасаде к/т Мурманск в период с 01.11.2016 по 30.11.2016(Акт № 160 от 01.11.2016) и с 01.12.2016 по 31.12.2016 г (Акт №176 от 31.12.2016);

-в виде наружной баннерной рекламы с 01.12 по 31.12.2016 по адресам: г. Мурманск, пр. Кольский,155, ул. К. Марка, перекресток ул. Папанина и ул. Челюскинцев, ул. Шмидта(Акт №551 от 31.12.2016); ул. Шмидта ,8, ул. Маклакова, д.1 (Акт № 763 от 31.12.2016);

-в эфире теле вещания на телеканале « Россия1» с 12.12.2016 по 29.12.2016 (Акт №227 от 29.12.2016).

-в эфире теле вещания на телеканале ООО «Северо-Западное вещание» с 02.12.2016 по 30.12.2016(Эфирная справка к заказу №4097 от 25.11.2016).

В силу пункта 4 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе [медицинских услуг](#), средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных

изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников.

Мурманское УФАС России рассмотрело спорную рекламу 03.02.2017 на экспертном совете, состоящем из специалистов Мурманского УФАС и представителей общественности.

Мнения экспертов разделились, но большинством голосов пришли к выводу, что используемый в рекламе образ девушки в белом халате ассоциируется с фармацевтом.

По мнению одного из экспертов, кандидата психологических наук <...>, использование рекламодателем метода сочетания изображения женщины в белом халате, слов «Фарма», «Аптека», доминирование белого и красного цвета в сообщении позволяют восприятию дополнить «недостающие детали» и воссоздать образ врача или медицинского персонала на макете сообщения. С точки зрения воздействия на потребителя подобран образ, позволяющий использовать метод усиления внушения, белый халат исключительно давно имеет четкую и устойчивую культурную связь с медициной, а человек в белом халате с медицинским работником или врачом.

Таким образом, с помощью использованных цветов, медицинских символов и грамотного зонирования информации создается в предоставленном рекламном сообщении образ врача или медицинского персонала.

Антимонопольным органом установлено, что реклама размещалась на улицах города Мурманска и в телевизионных программах, т.е. была направлена на неопределенный круг лиц.

Однако, закон предписывает использовать образы медицинских и фармацевтических работников в рекламе в случае, если потребителями этой рекламы будут исключительно медицинские и фармацевтические работники, и распространятся, эта реклама будет в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий.

Совокупность используемого в рекламе образа и способа распространения рекламы позволяет сделать вывод, что реклама не соответствует требованию пункта 4 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

Вопреки рекламному законодательству, реклама ООО «ЕвроФарма использовала образ фармацевтического работника и распространялась для неопределенного круга лиц за пределами разрешенных законодательством мест.

Реклама, распространенная на наружном медиа экране, в виде баннеров и в рекламных региональных блоках телевизионных программ: «Аптечная сеть «ЕвроФарма»(логотип) 24 часа, круглосуточная аптека на Самойловой, д.12»; «Аптечная сеть «ЕвроФарма»(логотип) 24 часа, круглосуточная аптека на Самойловой, д.12. Если ночью тёмной, тёмной у Вас что-то заболело, то спешите в ЕвроФарму на Самойловой 12, круглосуточная помощь. Мы работаем для Вас!» признана Комиссией Мурманского УФАС России ненадлежащей, нарушающей требования [пункта 4 части 5 статьи 5](#) Закона о рекламе.

Лицо, определившее содержание рекламы, и имеющее интерес к продвижению

услуг аптечной сети, является ООО «ЕвроФарма», которое арендует по договору б/н от 10.04.2016 помещение по адресу: г. Мурманск, ул. Самойловой, д.12, указанному в рекламе.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение [пункта 4 части 5 статьи 5](#) Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ несет рекламоатель – общества с ограниченной ответственностью «ЕвроФарма», (ИНН 5190009713, ОГРН 1125190011264 от 10.07.2012, 129164, г. Москва, ул. Ярославская, д.8 корпус 4, кабинет 1А).

Место совершения административного правонарушения: Российская Федерация, г. Мурманск, пересечение ул. Папанина и Челюскинцев, Полярные Зори, 51/33, эфир программ телеканале «Россия1» и «ТВ-21».

Время совершения административного правонарушения: дата размещения рекламы - 01.12.2016.

Объект данного административного правонарушения: общественные отношения, возникающие в связи необходимостью соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Вина ООО «ЕвроФарма» заключается в том, что иницируя размещение рекламы, Общество не приняло всех мер, и разместило рекламу с нарушением рекламного законодательства, при этом имея условия для соблюдения требований Закона о рекламе.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

Санкцией за данное административное правонарушение является наложение административного штрафа на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

ООО «ЕвроФарма» пояснило, что допущенное нарушение рекламного законодательства произошло по вине маркетолога компании, который при подготовке макета рекламы не согласовал его с руководством и направил на изготовление и размещение.

ООО «ЕвроФарма» признает, что нарушило пункт 4 части 5 статьи 5 Закона о рекламе и просит учесть, что является субъектом среднего предпринимательства, нарушило рекламное законодательство впервые по неосторожности и без злого умысла, в виду чего просит административное наказание в виде административного штрафа заменить предупреждением, т.е. применить части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ.

Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства,

размещенного в сети Интернет <https://rmsp.nalog.ru/search.html>, общество с ограниченной ответственностью «ЕвроФарма», (ИНН 5190009713, ОГРН 1125190011264 от 10.07.2012, 129164, г. Москва, ул. Ярославская, д.8 корпус 4, кабинет 1А) является средним предприятием.

Согласно части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ лицам, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, 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.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

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.

Общество с ограниченной ответственностью «ЕвроФарма», (ИНН 5190009713, ОГРН 1125190011264 от 10.07.2012, 129164, г. Москва, ул. Ярославская, д.8 корпус 4, кабинет 1А) в течение 2016 года не привлекалось к ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, т.е. впервые совершило нарушение рекламного законодательства.

При назначении административного наказания должностным лицом учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие отягчающих и наличие смягчающих ответственность обстоятельств, а именно, своевременное устранение правонарушения.

С учётом приведённых обстоятельств, должностное лицо считает возможным, за впервые совершенное административное правонарушение, применение части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ в отношении ООО «ЕвроФарма», т.е. заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

Общество уведомлено о рассмотрении дела надлежащим образом, ходатайствовало (20.04.2017 исх.№3660/юр) рассмотреть дело в отсутствие представителя.

Должностное лицо удовлетворило ходатайство, рассмотрело дело в отсутствие представителя и при вынесении постановления, учло ранее представленные лицом документы по существу дела и письменные объяснения.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

С учётом приведённых обстоятельств, руководствуясь статьями 4.2, 4.3, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ

1. Признать виновным общество с ограниченной ответственностью «ЕвроФарма», (ИНН 5190009713, ОГРН 1125190011264 от 10.07.2012, 129164, г. Москва, ул. Ярославская, д.8 корпус 4, кабинет 1А) в совершении нарушения требования пункт 4 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

2. В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ заменить административное наказание в виде административного штрафа, объявив ООО «ЕвроФарма» предупреждение.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подаётся в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя управления
Попова И.Н.