

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-01/67-14/РЗ

17 декабря 2014 г.

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: <...>,

рассмотрев дело № 05-01/67-14/РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения рекламы: «*Теремок*» фармацевтическая компания. *Открытие века – наша интернет-аптека! www.teremok-farm.ru... Скидка-10% при заказе через интернет-аптеку... Легко зайти и купить...*», размещаемой на средствах наружной рекламы в городе Смоленске, в которой усматриваются признаки нарушения пункта 3 части 3 статьи 5 и статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), в присутствии представителей лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе – <...>,

УСТАНОВИЛА:

в результате осуществления функций по контролю и надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе при размещении наружной рекламы должностными лицами Смоленского УФАС России 29.08.2014 было выявлено, что в городе Смоленске, на проспекте Строителей, напротив дома № 14 (магазин «Обойный колорит») установлен рекламный щит с информацией следующего содержания:

«Теремок» фармацевтическая компания.

Открытие века – наша интернет-аптека! www.teremok-farm.ru.

Скидка-10% при заказе через интернет-аптеку.

Доступно и просто. Легко зайти и купить. Постоянные скидки, акции и специальные цены на сайте www.teremok-farm.ru.

[Лицензия № ЛО-67 0000142](#) на осуществление фармацевтической деятельности ООО «ФК «Теремок» от 23 октября 2012 года.

ул. Окт. Революции, 7. ул. Николаева, 17, ул. Тухачевского, 1 ул. Кашена, 1А,

ул. Дзержинского, 21 ул. Кловская, 1 ул. Губенко, 2.

Перед лечением проконсультируйтесь со специалистом»

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»): «Реклама - информация, распространяемая 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, на привлечение внимания к которым направлена реклама».

Указанная информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц - распространяется на улицах города и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к «Интернет-аптеке» фармацевтической компании «Теремок» и лекарственным средствам, реализуемым через аптечную сеть «Теремок».

Должностными лицами Смоленского УФАС России 27.11.2014 установлено, что на интернет-сайте www.teremok-farm.ru во вкладке Интернет-аптека размещена следующая информация:

«Правила работы Интернет-аптеки.

Мы рады приветствовать вас на сайте Интернет-аптеки фармацевтической компании "Теремок". Наша компания всегда старается идти в ногу со временем и поэтому сейчас, когда люди все активнее ищут и **заказывают товары в интернете**, мы запустили проект **Интернет-Аптека**. Здесь мы подробно расскажем, как мы работаем.

Как пользоваться сайтом

Вы заходите на наш сайт в раздел Интернет-Аптека. Для более удобного и быстрого поиска лучше набрать название необходимого товара в строке поиска. Здесь вы набираете несколько букв названия товара и внизу строки появится подсказка с названиями подходящих препаратов. Вы выбираете нужное название и попадаете в раздел, где видите наличие товара в аптеках и цены. Вы видите, в какой из аптек данный препарат присутствует (для этого необходимо развернуть **список, кликнув на галочку в столбце «аптека»**), а также увидите цену. Цены в наших аптеках могут несколько различаться, поэтому можно оформить заказ в [удобной для вас аптеке](#) или подобрать товар по наиболее приемлемой цене. Далее вы нажимаете кнопку **«Купить»** и выбранный товар **попадает в «корзину»**. В разделе «корзина» вы проверяете заказанный товар и если все устраивает, то нажимаете кнопку **«оформить»**. В данном разделе нужно выбрать, как будет оформлен ваш заказ. При первом оформлении заказа необходимо [зарегистрироваться](#). Все зарегистрированные пользователи получают **скидку 10% на любой товар**. После оформления заказа, **отправляете интернет-заказ в выбранную аптеку**. Поскольку количество товара в аптеках ограничено, сотрудник аптеки проверяет реальное наличие заказанного вами товара. Наш сотрудник свяжется с вами для подтверждения заказа и дополнительного согласования доставки товара. Вы можете забрать оформленный заказ сами в течение 2-х дней, либо оформить доставку в согласованное время.

Поскольку сайт является периодически обновляемой витриной Интернет-Аптеки, то при обновлении могут происходить технические ошибки. В случае, если указана некорректная цена (0 руб или слишком высокая и т.д.), сотрудник аптеки обязательно свяжется с вами и сообщит реальную цену.

Не забудьте **обновить версию браузера**. Устаревшие версии браузеров не

поддерживают многие современные технологии, из-за чего многие страницы могут отображаться некорректно, а главное – на сайтах могут работать не все функции.

Если вы хотите сразу уточнить информацию о наличии заказываемого товара, то [позвоните в аптеку](#), в которой вы собираетесь оформить заказ и уточните наличие товара.

Наша Интернет-Аптека дает возможность увидеть и **заказать любой товар, находящийся в наличии в наших аптеках**. В аптеки товар поступает от надежных проверенных поставщиков, с которыми наша компания работает уже не один год. При желании, вы можете заказать сертификат на любой препарат, приобретенный в наших аптеках.

В Интернет-Аптеке, как и во всех наших аптеках, представлены **препараты рецептурного отпуска**. В инструкции рецептурных препаратов указано «**отпускается по рецепту врача**». Такие препараты, вы можете заказать в Интернет-Аптеке и приобрести только по рецепту.

Доставка

При оформлении заказа на сайте, вы можете заказать доставку на следующие товары:

- Предметы и средства ухода за больными;
- Медицинская техника;
- Изделия мед. назначения;
- Парфюмерно-косметические товары;
- Предметы и средства личной гигиены;
- Предметы и средства ухода за новорожденными и детьми.

При оформлении заказа с 8:00 до 16:00 доставка осуществляется в течение дня до 20:00 в оговоренное с вами время.

При оформлении заказа после 16:00 доставка осуществляется с 10:00 до 14:00 следующего дня.

Стоимость доставки - **200 руб.**

При стоимости заказа от 5000 руб. – доставка **бесплатна**.

Доставка производится в любой район Смоленска.

Сборка заказа для самовывоза составляет 2 часа.

Такие заказы хранятся в течение 2-х дней, в случае не выкупа - расформируются».

Учитывая изложенное, покупку лекарственного средства можно оформить без

непосредственного ознакомления с товаром, то есть дистанционно.

Определение дистанционного способа продажи товара дано в части 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)».

Таким образом, рассматриваемый договор характеризуется двумя отличительными признаками: во-первых, отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром либо его образцом до заключения договора и в момент его заключения, и, во-вторых, определение средств ознакомления с товаром: каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи и так далее.

На основании Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных Постановлением Правительства РФ № 612 от 27.09.2007 (далее – Правила продажи товаров дистанционным способом): «продажа товаров дистанционным способом» - продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или с использованием сетей почтовой связи, сетей электросвязи, в том числе информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также сетей связи для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора».

В соответствии с пунктом 20 указанных Правил, договор считается заключенным с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

Из указанной нормы права следует, что момент заключения договора розничной купли-продажи при дистанционном способе продажи не ставится в зависимость от момента оплаты товара и выдачи чека, а определяется моментом сообщения покупателем продавцу своего намерения приобрести товар.

Частью 4 статьи 2 Закона «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения, 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. Статьей 24 Закона «О рекламе» установлены специальные требования к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, методов народной медицины.

На основании статьи 8 Закона «О рекламе»: «В рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце

таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя».

Деятельность в сети аптек «Теремок» осуществляет общество с ограниченной ответственностью «Фармацевтическая компания «Теремок» (сокращенное наименование ООО «ФК «Теремок»), на основании лицензии на осуществление фармацевтической деятельности № [АО-67 0000142](#) от 23.10.2012. Согласно выписке из ЕГРЮЛ, ООО «ФК «Теремок» зарегистрировано по адресу: 214000, Смоленская обл., г. Смоленск, 2-я линия Красноармейской Слободы, д. 9, кв. 42, государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица 1036758333094.

Однако, распространяемая наружная реклама Интернет-аптеки фармацевтической компании «Теремок», не содержит всех указанных в статье 8 Закона «О рекламе» сведений, в частности отсутствуют: место нахождения юридического лица и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица, что является нарушением требований статьи 8 Закона «О рекламе».

Распространяемая реклама направлена на привлечение внимания потребителя к возможности приобретения лекарственных средств дистанционным способом по указанному адресу сайта интернет-аптеки www.teremok-farm.ru.

В пункте 5 Правил продажи товаров дистанционным способом **установлен запрет на продажу дистанционным способом** алкогольной продукции, а также **товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена** законодательством Российской Федерации.

Указом Президента РФ от 22.02.1992 № 179 (в ред. от 30.12.2000) утвержден **перечень видов продукции** и отходов производства, **свободная реализация которых запрещена**. В данный перечень **входят**, в частности, **лекарственные средства**, за исключением лекарственных трав.

Частью 1 статьи 55 Федерального закона от 12.04.2010 N 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» установлено, что **розничная торговля лекарственными препаратами** в количествах, необходимых для выполнения врачебных (фельдшерских) назначений или назначений специалистов в области ветеринарии, **осуществляется аптечными организациями**, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, **медицинскими организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность**, и их обособленными подразделениями (амбулаториями, фельдшерскими и фельдшерско-акушерскими пунктами, центрами (отделениями) общей врачебной (семейной) практики), расположенными в сельских населенных пунктах, в которых отсутствуют аптечные организации, и ветеринарными организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность. **Разрешена розничная торговля только лекарственными препаратами, зарегистрированными в Российской Федерации**

или изготовленными аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, **имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность**.

Приказом Минздравсоцразвития РФ от 27.07.2010 № 533н «Об утверждении видов аптечных организаций» утверждены следующие виды аптечных организаций: аптека (готовых лекарственных форм; производственная; производственная с правом изготовления асептических лекарственных препаратов), аптечный пункт, аптечный киоск. Такого вида аптечных организаций, как «Интернет-аптека», указанным приказом **не предусмотрены**.

Согласно пункту 1.3 Порядка отпуска лекарственных средств (утверждены Приказом Министерства здравоохранения и социального развития от 14.12.2005 № 785), **отпуск лекарственных средств по рецепту и без рецепта врача осуществляется аптечными учреждениями (организациями), имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность**.

На основании изложенного, продажа лекарственных средств дистанционным способом не допускается.

В соответствии со статьей 168 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Следовательно, законное приобретение лекарственных средств посредством заказа дистанционным способом (по телефону, сеть «Интернет» или иным подобным образом) невозможно, так как договор купли-продажи лекарственных средств дистанционным способом является ничтожным.

Таким образом, в указанной рекламе, содержатся не соответствующие действительности сведения о возможности приобретения лекарственных средств дистанционным способом, нарушены требований пункта 3 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе», в соответствии с которым недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте или цене товара, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

Учитывая вышеизложенное, при размещении указанной выше наружной рекламы в городе Смоленске: *«Теремок» фармацевтическая компания. Открытие века – наша интернет-аптека! www.teremok-farm.ru... Скидка-10% при заказе через интернет-аптеку... Легко зайти и купить...*» нарушены требования пункта 3 части 3 статьи 5 и статьи 8 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 и статьей 8 Закона «О рекламе», согласно части 6 статьи 38 Закона «О рекламе», несет рекламодатель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо».

Деятельность в фармацевтической компании «Теремок» осуществляет ООО «ФК «Теремок» (местонахождение: 214000, г. Смоленск, 2-я линия Красноармейской слободы, д. 9, кв. 42, ИНН 673005075). Указанная реклама распространялась на основании договора аренды от 19.05.2014 № 6-19/05, заключенного ООО «ФК «Теремок» с индивидуальным предпринимателем <...>. Таким образом, рекламодателем указанной выше рекламы является ООО «ФК «Теремок».

На рассмотрении дела № 05-14/67-14/РЗ 17.12.2014 директор ООО «ФК «Теремок» <...> пояснил Комиссии Смоленского УФАС России, что с требованиями Закона «О рекламе» незнаком, при размещении рекламы доверял производителям рекламы. С допущенным нарушением согласен, нарушение допущено неумышленно, в связи с ненадлежащим контролем за размещением рекламы. В настоящее время рекламный плакат снят. Комиссии Смоленского УФАС России документов, подтверждающих устранение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе до рассмотрения дела по существу, представлено не было.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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: «Теремок» фармацевтическая компания. *Открытие века – наша **интернет-аптека!** www.teremok-farm.ru... Скидка-10% при заказе через интернет-аптеку... **Легко зайти и купить...***, размещаемой на средствах наружной рекламы в городе Смоленске, в которой присутствуют не соответствующие действительности сведения о возможности приобретения лекарственных средств дистанционным способом через Интернет-аптеку и отсутствуют сведения о месте нахождения и государственном регистрационном номере записи о создании ООО «Фармацевтическая компания «Теремок», поскольку в ней содержатся нарушения требований пункта 3 части 3 статьи 5 и статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Фармацевтическая компания «Теремок» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «18» декабря 2014г. 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
«18» декабря 2014 года

Смоленское УФАС России

г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: <...> ,

на основании своего решения от 18.12.2014 по делу № 05-01/67-14/РЗ о признании ненадлежащей рекламы: «Теремок» фармацевтическая компания. Открытие века – наша **интернет-аптека!** www.teremok-farm.ru... **Скидка-10% при заказе через интернет-аптеку... Легко зайти и купить...**», размещаемой на средствах наружной рекламы в городе Смоленске, в которой присутствуют не соответствующие действительности сведения о возможности приобретения лекарственных средств дистанционным способом через Интернет-аптеку и отсутствуют сведения о месте нахождения и государственном регистрационном номере записи о создании ООО «Фармацевтическая компания «Теремок», поскольку в ней содержатся нарушения требований пункта 3 части 3 статьи 5 и статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Фармацевтическая компания «Теремок»» (местонахождение: 214000, г. Смоленск, 2-я линия Красноармейской слободы, д. 9, кв. 42) **в десятидневный срок** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить размещение ненадлежащей рекламы.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Фармацевтическая компания «Теремок»» (местонахождение: 214000, г. Смоленск, 2-я линия Красноармейской слободы, д. 9, кв. 42) представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения предписания **в срок до 29.12.2014г.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, Смоленское УФАС России вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, наложить на юридических лиц штраф в размере от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей

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