

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 98

о наложении штрафа по делу № 4-05/110

об административном правонарушении

Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 13 сентября 2012 года и материалы дела № 4-05/110 об административном правонарушении в отношении ООО «Городская аптека в связи с распространением ненадлежащей рекламы, в присутствии представителя ООО «Городская аптека»

УСТАНОВИЛА:

В Управлении Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило заявление ООО «Айсберг» на действия ООО «Городская аптека», выразившееся:

- во введении потребителей в заблуждение, путем использования наружной рекламы «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу...», распространяемой по адресу: г. Хабаровск, Уссурийский бульвар, при осуществлении деятельности по розничной реализации лекарственных препаратов;
- в недобросовестной конкуренции.

Требованиями действующего законодательства предусмотрено следующее.

Статьей 4 ФЗ «Об обращении лекарственных средств» установлено, что:

фармацевтическая деятельность - деятельность, включающая в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и (или) розничную торговлю лекарственными препаратами, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных препаратов;

организация оптовой торговли лекарственными средствами - организация, осуществляющая оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона;

аптечная организация - организация, структурное подразделение медицинской организации, осуществляющие розничную торговлю лекарственными препаратами, хранение, изготовление и отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона.

В соответствии с Приказом Минздравсоцразвития РФ от 27.07.2010 N 553н «Об утверждении видов аптечных организаций» аптечные организации подразделяются:

1. Аптеки: готовых лекарственных форм; производственная; производственная с правом изготовления асептических лекарственных препаратов.

2. Аптечные пункты.

3. Аптечные киоски.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в РФ» оптовая торговля – вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в предпринимательской деятельности (в том числе для перепродажи) или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием;

розничная торговля - вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в личных, семейных, домашних и иных целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности;

Оптовая цена – это цена товара в условиях его оптовой продажи. При этом под оптовой продажей следует понимать продажу товара крупными партиями для целей, исключающих дальнейшее использование для личных, семейных, бытовых нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Статьей 53 ФЗ «Об обращении лекарственных средств» и Приказом Минздравсоцразвития РФ от 28.12.2010 N 1222н «Об утверждении Правил оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения» установлено, что оптовая торговля лекарственными средствами осуществляется при наличии лицензии на фармацевтическую деятельность (с указанием "оптовая торговля лекарственными средствами"), выданной в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

Организации оптовой торговли могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке только: организациям оптовой торговли лекарственными средствами; производителям лекарственных средств для целей производства лекарственных средств; аптечным организациям; научно-исследовательским организациям для научно-исследовательской работы; индивидуальным предпринимателям, имеющим лицензию на фармацевтическую деятельность или лицензию на медицинскую деятельность; медицинским организациям.

Оптовая торговля лекарственными средствами осуществляется производителями лекарственных средств и организациями оптовой торговли лекарственными средствами (статья 54 ФЗ «Об обращении лекарственных средств»).

В ходе подготовки дела к рассмотрению Хабаровским УФАС России установлено следующее.

Согласно уставу ООО «Городская аптека» от 15.07.2011 г. основными видами деятельности является розничная торговля фармацевтическими товарами, розничная торговля медицинскими товарами и ортопедическими изделиями, оптовая торговля фармацевтическими и медицинскими товарами, оптовая торговля изделиями медицинской техники и ортопедическими товарами.

ООО «Городская аптека» имеет лицензию на осуществление фармацевтической деятельности N ЛО-27-02-000402 от 02 ноября 2011 года в части розничной торговли лекарственными препаратами для медицинского применения как:

аптека готовых лекарственных форм по адресу: г. Хабаровск, ул. Ленина, 83д.

аптечный пункт по адресу: г. Хабаровск, ул. Ленина, 35.

Таким образом, ООО «Городская аптека» производителем лекарственных средств или же организацией оптовой торговли не является, и не имеет лицензию на фармацевтическую деятельность в сфере оптовой торговли лекарственными средствами.

Согласно сведениям, представленным в антимонопольный орган, ООО «Городская аптека» применяет розничную надбавку на реализуемые лекарственные средства из перечня жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств в соответствии с Постановлением Губернатора Хабаровского края № 32 от 26.02.2012 года (т.е. до 40%), а на все реализуемые лекарственные средства средняя торговая надбавка составляет не менее 8%, устанавливая данный процент надбавки к оптовой цене поставщиков.

В процессе рассмотрения дела представитель ООО «Городская аптека» не согласилась с выявленным нарушением, пояснив, что цены на реализуемые лекарственные препараты не превышают оптовые цены одного из региональных оптовиков.

Данный довод не принимается в связи со следующим.

Действия ООО «Городская аптека» в части осуществления розничной продажи лекарственных препаратов под вывесками «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу...», приводят к привлечению потребительского спроса. У потребителей к аптечному учреждению с указанной информацией возникает отношение как к более доступному, дешевому аптечному учреждению. Таким образом, вышеуказанные действия направлены на получение преимуществ, занятию ООО «Городская аптека» более выгодного положения на соответствующем товарном рынке по отношению к иным аптечным учреждениям. Использование Обществом данной рекламы способствует (могло способствовать) оттоку клиентов у конкурентов - иных аптечных учреждений, осуществляющих деятельность на данном товарном рынке (в том числе потенциальных конкурентов). При этом отвлечение потребителей от конкурентов, ведущих добросовестную конкуренцию, приводит к тому, что у таких конкурентов создается потеря или уменьшение прибыли.

Реклама «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу...» направлена на привлечение потребителей в аптеку, поскольку создает впечатление о том, что в ней лекарственные препараты реализуются по оптовым ценам, то есть без розничных наценок.

Вместе с тем, цены ООО «Городская аптека» образуются путем прибавления розничной наценки к оптовой цене. Цены в аптеке устанавливаются согласно правилам формирования розничных цен.

Продажа лекарственных средств по оптовой цене – цене продажи товара для его

дальнейшей реализации, прямо противоречит сути аптечного учреждения, то есть организации, осуществляющей розничную торговлю лекарственными средствами, изготовление и отпуск лекарственных средств с такой торговой надбавкой, которая обеспечивала бы покрытие издержек и получение прибыли.

Учитывая то обстоятельство, что формулировка «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу» направлена на привлечение внимания потенциальных потребителей к рекламируемым товарам в части их цены, а также направлены на привлечение внимания к продавцу рекламируемого товара, то употребление в рекламе несоответствующей действительности фразы «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу» является нарушением п. 4 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Согласно ФЗ «О рекламе» реклама должна носить понятный, не двусмысленный характер, и не должна вводить потребителя в заблуждение.

Указание достоверной информации об уровне цен в аптеки, является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

Таким образом, информация, распространявшаяся в виде наружной рекламы с текстом: «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу» размещены с нарушением пункта 4 части 2, пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно, данная реклама является актом недобросовестной конкуренции, а также в ней содержатся недостоверные сведения о цене товара, условиях его приобретения.

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Из положения части 6 статьи 38 Федерального Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных пунктом 4 части 2, пунктом 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель.

Рекламодателем является ООО «Городская аптека».

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

Руководствуясь статьей 33 Федерального закона «О рекламе», статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать ООО «Городская аптека» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. Применить к ООО «Городская аптека» меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 100000 (ста тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа, уплаченная за нарушение законодательства о рекламе, зачисляется в бюджет:

получатель УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), р/с 40101810300000010001, ГРКЦ ГУ ЦБ РФ по Хабаровскому краю г. Хабаровска, БИК 040813001, ИНН 2721023142, КПП 272101001, код 161 11626000016000140, ОКАТО 08401000000.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу - исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.