

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 53

о наложении штрафа по делу № 4-05/43

об административном правонарушении

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 04 мая 2012 г. и материалы дела № 4-05/43, возбужденного в отношении ООО «Территория» в связи с распространением ненадлежащей рекламы лекарств при дистанционном способе их продажи, в присутствии представителей ООО «Территория»,

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением рекламного законодательства РФ Хабаровским УФАС России 27 января 2012 г. отслежены рекламы следующего содержания:

- «Т. 477-500. Доставка. www.apteka-khv.ru Хабаровская аптека. Отличие в качестве. Т. 477-500. Доставим лекарства», распространяемая на рекламной конструкции по адресу: г. Хабаровск, ул. Ленина - ул. Дзержинского;

- «Доставка лекарств. www.apteka-khv.ru. Тел. 477-500», распространяемая на ограждении у входа в аптеку по адресу: г. Хабаровск, ул. Ленина, 31.

Кроме того, в ходе подготовки к рассмотрению дела 27.04.2012 отслежена реклама, распространяемая в газете «Хабаровский экспресс» (от 25 апреля - 02 мая), следующего содержания: «Хабаровская аптека. Доставка медицинских товаров. www.apteka-khv.ru. Скидка 5%! 477-500. От 700 рублей доставка в пределах Хабаровска бесплатно. Адрес аптеки: Хабаровск, ул. Ленина, 31 (рядом с гостиницей «Амур»). ОГРН 1092723003450». В группу «медицинские товары» входят и лекарственные средства.

Рекламы направлены на привлечение внимания потребителя к возможности приобретения лекарственных средств дистанционным способом по указанному телефону доставки или посредством информации, размещенной на сайте.

На сайте, указанном в рекламе, представлен широкий спектр лекарственных средств, предлагаемых к продаже дистанционным способом.

Согласно п. 1 ст. 26.1 Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» 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 исключаящими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара) способами.

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.

Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 № 612 утверждены Правила продажи товаров дистанционным способом (далее Правила). В п. 5 Правил установлен запрет на продажу дистанционным способом алкогольной продукции, а также товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством Российской Федерации.

В частности, ч.1 ст. 55 [Федерального закона от 12.04.2010 N 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств"](#)) установлено, что розничная торговля лекарственными препаратами 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 поселениях, 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.

Согласно п.1.3 Порядка отпуска лекарственных средств (утв. 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.

Указом Президента РФ от 22.02.1992 № 179 (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.

Помимо этого, в п. 3 письма Роспотребнадзора от 08.04.2005 № 0100/25-05-32 «О пресечении правонарушений при дистанционном способе продажи товаров» установлено, что для субъектов предпринимательской деятельности, осуществляющих или желающих осуществлять розничную продажу товаров дистанционным способом, является обязательным соблюдение соответствующих норм, закрепленных в [абзаце 2](#) п. 4 Правил продажи отдельных видов товаров, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 N 55 (с последующими изменениями и дополнениями), не допускающих вне стационарных мест торговли продажу продовольственных товаров (за исключением мороженого, безалкогольных напитков и пива, кондитерских и хлебобулочных изделий в упаковке изготовителя товара), лекарственных препаратов, изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней, оружия и патронов к нему, экземпляров аудиовизуальных произведений и фонограмм.

На основании изложенного продажа лекарственных средств дистанционным способом не допускается.

В соответствии со статьей 168 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

Таким образом, законное приобретение лекарственных средств посредством заказа дистанционным способом (по телефону или иным подобным образом) невозможно, так как договор купли-продажи лекарственных средств дистанционным способом является ничтожным. Следовательно, реклама, содержащая информацию о возможности приобретения лекарственных средств дистанционным способом, является недостоверной и признается ненадлежащей на основании пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которой 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.

Реклама в указанной части признается ненадлежащей.

В процессе рассмотрения дела представители ООО «Территория» с выявленным нарушением не согласились, пояснив, что о требованиях рекламного законодательства не знали. ООО «Территория» заключило договор возмездного оказания услуг с ООО «Форсан-ДВ», согласно которому ООО «Форсан-ДВ» обязуется разработать рекламные макеты для ООО «Территория».

По договору ответственность за соответствие рекламы действующему законодательству несет ООО «Форсан-ДВ».

Данный довод не принимается Комиссией, так как в соответствии с рекламным законодательством ответственность за недостоверную рекламу несет рекламодатель.

Согласно пунктам 2.2 и 2.3 договора возмездного оказания услуг от 01.07 2011 заключенного между ООО «Территория» и ООО «Форсан ДВ» после получения акта сдачи-приемки оказанных услуг ООО «Территория» обязано подписать его и направить один экземпляр ООО «Форсан ДВ», либо, при наличии недостатков, представить мотивированный отказ от его подписания. В случае наличия недостатков ООО «Форсан-ДВ» обязуется устранить их в течение 10 дней со дня получения соответствующих претензий.

В соответствии с актом сдачи-приемки оказанных услуг ООО «Территория» не имеет претензий к ООО «Форсан-ДВ» относительно качества и объема выполненных и оказанных услуг.

Также согласно акту № 00000672 от 23.04.2012 ООО «Территория» не имеет претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг к ООО «Издательский дом «Гранд Экспресс».

На основании изложенного ООО «Территория» согласилось с содержанием рекламы и приняло ее без замечаний.

Таким образом, у ООО «Территория» имелась возможность для соблюдения требований рекламного законодательства, за нарушение которых предусмотрена

административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Общество правомерно привлечено к административной ответственности как рекламодаделец за размещение ненадлежащей рекламы.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 3 части 3 части 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодаделец.

Установлено, что рекламодателем является ООО «Территория», осуществляющее деятельность по адресу: г. Хабаровск, ул. Ленина, 31.

Данный факт подтверждается договором аренды рекламных конструкций № 24, заключенным между ИП Хлопковым и ООО «Территория»; договором на рекламное и /или консультационное обслуживание № 20/4, заключенным между ООО «Территория» и ООО «Издательский дом «Гранд Экспресс», актом № 00000672 от 23.04.2012; договором возмездного оказания услуг от 01.07.2011, заключенного между ООО «Территория» и ООО «Форсан ДВ», актом сдачи-приемки от 16.01.12012 оказанных услуг по договору возмездного оказания услуг от 01.07.2011, квитанцией к приходному кассовому ордеру № 214 от 01.07.2011.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, 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 «Территория» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.
2. Применить к ООО «Территория» меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 100000 (сто 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.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 Кодекса, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об административном правонарушении направляется судьей в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

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.

-