

резюлютивная часть оглашена 06 февраля 2012г. г. Ижевск  
изготовлено в полном объеме 20 февраля 2012г.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – ведущий специалист–эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует); <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, кворум соблюден,

рассмотрев дело № СЮ04-03/2011-180Р, возбужденное по заявлению гражданина <...> в отношении ООО «Фармакон плюс» по факту распространения на фасаде здания, над входом в аптеку ООО «Фармакон плюс», расположенную по адресу: Удмуртская Республика, с. Як-Бодья, ул. Пушиной, д. 76, информации следующего содержания: «ФАРМАКОН. СОЦИАЛЬНАЯ АПТЕКА» с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе,

в присутствии:

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, - ООО «Фармакон плюс» - <...>, действующей на основании доверенности б/н от 06.02.2012г.

в отсутствии:

заявителя — <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении № 42605146104641 от 26.01.2012г.),

УСТАНОВИЛА:

17 ноября 2011 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) поступило заявление гражданина <...> (вх. № 12500) о распространении на фасаде здания, над входом в аптечный киоск № 1 ООО «Фармакон плюс», расположенный по адресу: Удмуртская Республика, с. Як-Бодья, ул. Пушиной, д. 76, информации следующего содержания: «ФАРМАКОН. СОЦИАЛЬНАЯ АПТЕКА». Исходя из заявления, указанная аптека является точкой розничной продажи лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения и осуществляет продажу по розничным ценам, уровень которых не отличается от уровня цен в других аптечных организациях. В связи с этим, по мнению заявителя, использование фразы «социальная аптека» имеет признаки нарушения п. 4) ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

К заявлению гражданина <...> были приложены фотография фасада здания, расположенного по адресу: Удмуртская Республика, с. Як-Бодья, ул. Пушиной, д. 76, а также фотография вывески, расположенной слева от входа в аптеку, находящуюся в данном здании.

В целях надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании заявления гражданина <...>, свидетельствующего о наличии признаков нарушения ООО «Фармакон плюс» законодательства

Российской Федерации о рекламе, и в соответствии с пунктом 1) части 1 статьи 33, пунктом 2) части 4 статьи 35.1 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», приказом Удмуртского УФАС России от 24.11.2011г. № 635 в отношении ООО «Фармакон плюс» была возбуждена внеплановая камеральная проверка соблюдения данным лицом законодательства РФ о рекламе при распространении на фасаде здания, над входом в аптечный киоск № 1, расположенный по адресу: Удмуртская Республика, с. Як-Бодья, ул. Пушиной, д. 76, информации следующего содержания: «ФАРМАКОН. СОЦИАЛЬНАЯ АПТЕКА».

Согласно Приказу Удмуртского УФАС России от 24.11.2011г. № 635 проверка в отношении Общества проводилась в период с 25.11.2011г. по 22.12.2011г.

Приказом от 15.12.2011г. срок проведения проверки был продлен на 10 рабочих дней – до 13 января 2012 года, с целью получения от ООО «Фармакон плюс» дополнительных документов.

В ходе внеплановой камеральной проверки ООО «Фармакон плюс» представило в Удмуртское УФАС России следующие документы: письмо ООО «Фармакон плюс» исх.№ 290 от 09.12.2011г.; копию лицензии № ЛО-18-02-000019 от 02.06.2008г. с приложением № 2; копию договора субаренды недвижимого имущества № Ф/039 от 01.01.2011г. с приложением копии Акта приема-передачи от 01.01.2011г.; копию Акта № 266 от 05.10.2010г.; копию Приказа № 179/2 от 05.10.2010г.; копию платежного поручения № 6605093 от 07.10.2010г.; копию счет-фактуры № 380 от 05.10.2010г.; копию Договора подряда № 56-09 от 20.10.2009г.; письмо ООО «Фармакон плюс» исх.№ 317 от 27.12.2011г.

По результатам внеплановой проверки было установлено, что в 2011 году на фасаде здания, над входом в аптечный киоск № 1, расположенный по адресу: Удмуртская Республика, с. Як-Бодья, ул. Пушиной, д. 76, размещалась информация следующего содержания: «ФАРМАКОН. СОЦИАЛЬНАЯ АПТЕКА».

13.01.2012г. Удмуртским УФАС России по факту распространения вышеуказанной информации было возбуждено дело № СЮ04-03/2011-180Р в отношении ООО «Фармакон плюс» (426063, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Мельничная, 34а, ИНН 1835084443, ОГРН 1081841002077) по признакам нарушения пункта 2) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – гражданина <...>.

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2011-180Р было назначено на 06 февраля 2012 года в 10 часов 30 минут. У лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и информация.

26.01.2012г. гражданин <...> представил в Удмуртское УФАС России пояснения, в которых указал, что доводы, изложенные в заявлении, поддерживает в полном объеме. Считает, что факты и доводы, изложенные в заявлении, нашли свое подтверждение в ходе внеплановой камеральной проверки. Также заявитель просил рассмотреть дело № СЮ04-03/2011-180Р в его отсутствие.

02.02.2012г. ООО «Фармакон плюс» представило письменные пояснения по обстоятельствам дела № СЮ04-03/2011-180Р, из которых следует, что на данный момент в аптеке ООО «Фармакон плюс», расположенной по адресу: УР, с. Якшур - Бодья, ул. Пушиной, д. 76, вывески «Фармакон. Социальная аптека» нет. Ранее ООО «Фармакон» позиционировало данную аптеку как социальную по следующим основаниям. СОЦИАЛЬНЫЙ в переводе с лат. Socialis – общественный. Значение слова «социальный» в словаре Ожегова – общественный, относящийся к жизни

людей и их отношениям в обществе. В словаре Д.Н. Ушакова одно из значений слова «социальный» - связанное с принадлежностью к какой-нибудь общественной группе, классу. Исходя из вышесказанного, употребление слова «социальный» в названии организации подчеркивает ее общественную направленность. Согласно пояснениям, ООО «Фармакон плюс» не оказывает социальных услуг и не является социальной службой в соответствии с Федеральным законом от 10.12.1995г. № 195-ФЗ «Об основах социального обслуживания населения в РФ», поэтому использовать такие понятия как «социальная услуга» и «клиент социальной службы» в контексте данного закона в отношении деятельности ООО «Фармакон плюс» нельзя. Законодательство РФ, в том числе и Федеральным законом от 10.12.1995г. № 195-ФЗ «Об основах социального обслуживания населения в РФ», не устанавливает понятие «социальная аптека». ООО «Фармакон плюс» позиционировало свою аптеку как социальную, так как: 1) цены в этой аптеке ниже, чем цены в других аптеках сети «Фармакон»; 2) льготным категориям населения (пенсионеры, ветераны) предоставлялись скидки. Вывеска «Фармакон. Социальная аптека» указывала именно на эту социальную направленность данной аптеки. По мнению Общества, данная вывеска: «Фармакон. Социальная аптека» не противоречит законодательству о рекламе и не нарушает п. 2) ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

20 декабря 2011 года на рассмотрении дела № СЮ04-03/2011-180Р представитель ООО «Фармакон плюс» поддержал ранее представляемые в Удмуртское УФАС России письменные пояснения в полном объеме, указав, что цены на товар в социальных аптеках ниже, чем в иных аптеках сети «Фармакон». Скидки для пенсионеров и ветеранов предоставляются во всех аптеках сети «Фармакон», но в социальных аптеках в честь Дня Победы и Дня пожилого человека предоставляются дополнительные скидки.

Выслушав доводы представителя ООО «Фармакон плюс», изучив материалы указанного дела, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

В период с 05.10.2010г. по 26.12.2011г. на фасаде здания, над входом в аптеку, расположенную по адресу: Удмуртская Республика, с. Як-Бодья, ул. Пушиной, д. 76, размещалась информация следующего содержания: «ФАРМАКОН. СОЦИАЛЬНАЯ АПТЕКА».

Согласно п. 1) ст.3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемое сообщение адресовано неопределённому кругу лиц, направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (аптеке ООО «Фармакон плюс», которую Общество позиционирует как социальную),

формирование и поддержание интереса к нему, следовательно, является рекламой аптеки ООО «Фармакон плюс», которую Общество позиционирует как социальную.

Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 2) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Согласно толковому словарю С.И. Ожегова, социальный – это общественный, относящийся к жизни людей и их отношениям в обществе. Пример: Социальная среда. Социальное положение. Социальное обеспечение (государственная система материального обеспечения граждан в старости, а также в случае болезни или нетрудоспособности). Социальная сфера.

Исходя из современного экономического словаря Райзберг Б.А., Лозовского Л.Ш., Стародубцевой Е.Б., социальная сфера - совокупность отраслей, предприятий, организаций, непосредственным образом связанных и определяющих образ и уровень жизни людей, их благосостояние, потребление. К социальной сфере относят, прежде всего, сферу услуг (образование, культуру, здравоохранение, социальное обеспечение, физическую культуру, общественное питание, коммунальное обслуживание, пассажирский транспорт, связь).

В соответствии со статьей 39 Конституции РФ каждому гарантируется социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом.

Федеральным законом от 10.12.1995г. N 195-ФЗ «Об основах социального обслуживания населения в Российской Федерации» определяется, что социальное обслуживание представляет собой деятельность социальных служб по социальной поддержке, оказанию социально-бытовых, социально-медицинских, психолого-педагогических, социально-правовых услуг и материальной помощи, проведению социальной адаптации и реабилитации граждан, находящихся в трудной жизненной ситуации (статья 1 Закона). При этом, социальные услуги – это действия по оказанию отдельным категориям граждан в соответствии с законодательством Российской Федерации, клиенту социальной службы помощи, предусмотренной настоящим Федеральным законом (пункт 3) статьи 3 указанного Закона).

Клиент социальной службы – это гражданин, находящийся в трудной жизненной ситуации, которому в связи с этим предоставляются социальные услуги. Трудная жизненная ситуация - ситуация, объективно нарушающая жизнедеятельность гражданина (инвалидность, неспособность к самообслуживанию в связи с преклонным возрастом, болезнью, сиротство, безнадзорность, малообеспеченность, безработица, отсутствие определенного места жительства, конфликты и жестокое обращение в семье, одиночество и тому подобное), которую он не может преодолеть самостоятельно (пункты 2) и 4) статьи 3 указанного

Закона).

Таким образом, исходя из указанных норм и понятий, социальная деятельность направлена на поддержку определенных категорий граждан (пенсионеров, инвалидов, малообеспеченных и т.п.), создание для них каких-либо льгот, привилегий и т.д.

Соответственно, социальная направленность деятельности аптеки должна предусматривать реализацию ею товара для определенных категорий граждан (малообеспеченных, инвалидов и т.д.) по ценам, стоимость которых значительно ниже среднерыночных, розничная надбавка на большинство лекарственных средств является незначительной, для льготных категорий граждан предоставляется дополнительная скидка.

Вместе с тем, исходя из представленной ООО «Фармакон плюс» информации, на более чем 50% реализуемых лекарственных средств в рассматриваемой аптеке розничная надбавка составляет свыше 20%. Скидки предоставляются только пенсионерам и ветеранам. При этом, исходя из пояснений Общества, скидки для пенсионеров и ветеранов предоставлялись также и в других аптеках ООО «Фармакон плюс», не позиционирующихся Обществом как социальные.

Информация о том, что товар для определенных категорий граждан (малообеспеченных, инвалидов и т.д.) реализуется в данной аптеке по ценам, стоимость которых значительно ниже среднерыночных, в Удмуртском УФАС России отсутствует.

Таким образом, информация «ФАРМАКОН. СОЦИАЛЬНАЯ АПТЕКА» является недостоверной в части социальной направленности данной аптеки.

При таких обстоятельствах, размещение на фасаде здания, над входом в аптеку, расположенную по адресу: Удмуртская Республика, с. Як-Бодья, ул. Пушиной, д. 76, рекламы следующего содержания: «ФАРМАКОН. СОЦИАЛЬНАЯ АПТЕКА», является нарушением пункта 2) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5, статьями 28-30 настоящего Федерального закона.

Рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5) статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Деятельность по реализации лекарственных средств в аптеке, расположенной по адресу: Удмуртская Республика, с. Як-Бодья, ул. Пушиной, д. 76, осуществляет ООО «Фармакон плюс», которому помещение по указанному адресу принадлежит на праве субаренды по договору № Ф/039 от 01.01.2011г., заключенному с ООО «Уральская управляющая компания».

Замена крыши светового короба с рассматриваемой рекламой была осуществлена ООО «РИИМ» по договору подряда № 56-09 от 20.10.2009г., заключенному с ООО «Фармакон плюс». Согласно акту № 266 от 05.10.2010г. Заказчик претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имеет.

Таким образом, ООО «Фармакон плюс», являясь рекламодателем рассматриваемой рекламы «ФАРМАКОН. СОЦИАЛЬНАЯ АПТЕКА», размещенной на фасаде здания, над входом в аптеку, расположенную по адресу: Удмуртская Республика, с. Як-Бодья, ул. Пушиной, д. 76, нарушило требования пункта 2) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Учитывая пояснения ООО «Фармакон плюс» о том, что в настоящее время реклама

«ФАРМАКОН. СОЦИАЛЬНАЯ АПТЕКА» по указанному адресу не распространяется, Комиссия Удмуртского УФАС России считает нецелесообразным выдавать ООО «Фармакон плюс» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. № 508, п. 3.55, 3.55.1, 3.55.2, 3.55.3, 3.55.4, 3.55.5 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённого Приказом ФАС России от 28.12.2007г. № 453, Комиссия Удмуртского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «ФАРМАКОН. СОЦИАЛЬНАЯ АПТЕКА», размещенную на фасаде здания, над входом в аптеку, расположенную по адресу: Удмуртская Республика, с. Як-Бодья, ул. Пушиной, д. 76, ненадлежащей, поскольку при ее размещении нарушены требования пункта 2) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО «Фармакон плюс» рекламодателем, нарушившим требования пункта 2) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Не выдавать ООО «Фармакон плюс» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с добровольным устранением нарушения.

4. Передать материалы дела № СЮ04-03/2011-180Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Фармакон плюс» и виновного должностного лица Общества производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии