

РЕШЕНИЕ по делу № 06-10.1/57-2016 18 августа 2016 года город Омск Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/57-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> наружной рекламы, содержащей признаки нарушения требований пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – индивидуального предпринимателя, извещенной надлежащим образом 03.08.2016, в присутствии представителя – <...> (доверенность от 17.08.2016 № 017). УСТАНОВИЛА: При рассмотрении обращения <...> было установлено, что на фасаде здания № 175 по ул. 10 лет Октября в г. Омске под брендом «ФАРМАКОПЕЙКА®» функционирует аптека индивидуального предпринимателя <...>. При этом на фасаде указанного дома размещена рекламная конструкция, содержащая следующую информацию: «ФАРМАКОПЕЙКА® лекарства по доступным ценам ДОСТАВКА НА ДОМ 8-800-200-97-07 www.farmakoreika.ru». Из содержания указанной рекламы следует, что аптеки «Фармакопейка» предлагают, в том числе услугу по доставке лекарственных препаратов на дом покупателю, что является недостоверной информацией о возможности приобретения лекарственных препаратов подобным способом, нарушающей требования пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Согласно пункту 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока. В соответствии с пунктом 4 Правил продажи отдельных видов товаров, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 № 55, при осуществлении розничной торговли в месте нахождения покупателя вне стационарных мест торговли: на дому, по месту работы и учебы, на транспорте, на улице и в иных местах (далее именуется - разносная торговля) не допускается продажа продовольственных товаров (за исключением мороженого, безалкогольных напитков, кондитерских и хлебобулочных изделий в упаковке изготовителя товара), лекарственных препаратов, медицинских изделий, ювелирных и других изделий из драгоценных металлов и (или) драгоценных камней, оружия и патронов к нему, экземпляров аудиовизуальных произведений и фонограмм, программ для электронных вычислительных машин и баз данных. В соответствии с частью 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). Согласно пункту 5 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612, не допускается продажа дистанционным способом алкогольной продукции, а также товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством Российской Федерации. Указом Президента Российской Федерации от 22.02.1992 № 179 утвержден Перечень видов продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещена, в который в том числе, входят и лекарственные

средства. Таким образом, продажа лекарственных препаратов дистанционным способом, при котором возможна продажа таких товаров вне специально оборудованных помещений, не допускается, следовательно, реклама дистанционного способа продажи лекарственных препаратов является недостоверной. По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель. Согласно информации, размещенной на режимной вывеске у входа в аптеку «Фармакопейка», лицом, осуществляющим деятельность, является индивидуальный предприниматель <...>, которая является рекламодателем, т.е. лицом, определившим объект рекламирования (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе». В пояснениях ИП <...> (вх. № 6304 от 18.08.2016) указано следующее: «...1. «Фармакопейка®» - зарегистрированный в установленном порядке товарный знак, правообладателем которого является ООО «Медэкспорт - Северная звезда». Я использую указанный знак на основании договора франчайзинга от 05.05.2015 г. 2. По поводу баннера с текстом «Доставка на дом», считаю необходимым обратить внимание на то, что в рекламе не говорится о доставке именно лекарственных препаратов на дом. Нормативно-правовые акты, на которые ссылается УФАС Омской области, содержат запрет на рекламу дистанционного способа продажи только в отношении лекарственных средств. При этом аптечные организации, помимо лекарственных средств (в соответствии с п. 7 ст. 55 ФЗ «Об обращении лекарственных средств»), имеют право реализовывать, например, медицинские изделия, дезинфицирующие средства, предметы и средства личной гигиены, посуду для медицинских целей, предметы и средства, предназначенные для ухода за больными, новорожденными и детьми, не достигшими возраста трех лет, очковую оптику и средства ухода за ней, парфюмерные и косметические средства, медицинские и санитарно-просветительные печатные издания, предназначенные для пропаганды здорового образа жизни. Следует также отметить, что действующее законодательство допускает доставку на дом и лекарственных средств, но с существенным ограничением: только определенным категориям граждан (Героям Социалистического Труда, Героям Труда Российской Федерации, полным кавалерам ордена Трудовой Славы и полным кавалерам ордена Славы). Такой вывод следует из системного толкования ст. 1.1 Закона РФ № 4301-1 от 15.01.93 «О статусе Героев Советского Союза, Героев РФ и полных кавалеров ордена Славы», ст. 2 Федерального закона № 5-ФЗ от 09.01.97 «О предоставлении социальных гарантий Героям Социалистического Труда, Героям Труда РФ и полным кавалерам ордена Трудовой Славы». Для обеспечения достоверности доводимой до потребителя рекламы на баннере имеется ссылка на интернет-ресурс www.farmakopeika.ru, в котором содержится информация обо всех ограничениях при доставке товаров определенных категорий. Кроме того, имеются и другие подтверждения возможности рекламирования услуг по доставке товаров аптечными организациями. Таким примером является письмо ФАС РФ от 30.12.2010 № АК/47797 «О допустимости рекламы дистанционной продажи биологически активных добавок к пище», в соответствии с которым биологически активные добавки, не входящие в перечень видов продукции, свободная реализация которых запрещена, утвержденным Указом Президента Российской Федерации от 22.02.1992 № 179, а, следовательно, не запрещена и реклама такого способа продажи указанных товаров. 3. Также хочу обратить внимание на то, что сочетание

«ФАРМАКОПЕЙКА лекарства по доступным ценам» является зарегистрированным товарным знаком № 572630, изображение которого используется практически на всех баннерах. Товарный знак «ФАРМАКОПЕЙКА лекарства по доступным ценам» и рекламный слоган «доставка на дом» находятся в разных частях баннера, имеют разный шрифт и существенно отличаются оформлением, в результате чего не воспринимаются потребителями в единстве. Таким образом спорная рекламная конструкция не содержит информацию, способную создать впечатление о доставке на дом именно лекарственных препаратов. Следовательно, в моих действиях при размещении рекламных конструкций по адресу: г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 175, не усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе. 4. Также отмечаю, что все имеющиеся на фасаде аптеки рекламные конструкции были размещены весной 2015 года. Соответственно, обязанность по хранению материалов, сопутствующих изготовлению и установке баннеров, истекла весной 2016 года, после чего все имеющиеся по данному поводу документы были мною уничтожены...». Комиссия Омского УФАС России при рассмотрении дела № 06-10.1/57-2016 пришла к следующим выводам: - информация «ФАРМАКОПЕЙКА® лекарства по доступным ценам ДОСТАВКА НА ДОМ 8-800-200-97-07 www.farmakoreika.ru» обладает всеми признаками рекламы – распространена наружным способом, в адрес неопределенного круга лиц, и направлена на привлечение внимания к товарам, предлагаемым к реализации через интернет-сайт или с использованием телефонной связи, т.е. «доставке на дом», реализуемым дистанционным способом; - рекламодателем (т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом) и рекламораспространителем (т.е. лицом, осуществившем распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств) указанной рекламной информации является ИП <...>, осуществляющая деятельность в аптеке «ФАРМАКОПЕЙКА®» на основании договора субаренды нежилого помещения б/н от 01.06.2016; - информация «ФАРМАКОПЕЙКА® лекарства по доступным ценам ДОСТАВКА НА ДОМ 8-800-200-97-07 www.farmakoreika.ru», исполненная на одном информационном поле красным шрифтом на желтом фоне воспринимается потребителем рекламы как единая реклама, в которой предлагается приобрести товары (заказать через сайт либо по телефону с доставкой на дом), в том числе лекарственные препараты, реализуемые в сети аптек «Фармакопейка». Решением Экспертного совета по рекламе при Омском УФАС России от 28.06.2016 реклама «Фармакопейка. Лекарства по доступным ценам. Доставка на дом. 8-800-200-97-07. www.farmakoreika.ru», большинством голосов признана рекламой, в которой предлагается приобретение в сети аптек «Фармакопейка», в том числе «лекарств по доступным ценам», с доставкой на дом (заказать через сайт либо по телефону). Рекламуемый способ продажи подпадает под понятие «дистанционный способ продажи товаров», закрепленное в статье 497 Гражданского кодекса Российской Федерации. В соответствии подпунктом «д» пункта 41 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, решение антимонопольного органа, в том числе, может содержать сведения о наличии оснований для переквалификации нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Учитывая общее (единое) восприятие рекламной информации «ФАРМАКОПЕЙКА® лекарства по доступным ценам ДОСТАВКА НА ДОМ 8-800-200-97-07 www.farmakoreika.ru», представленное свидетельство Государственного реестра товарных знаков и знаков

обслуживания Российской Федерации от 27.04.2016 № 572630 о регистрации товарного знака «ФАРМАКОПЕЙКА лекарства по доступным ценам», пояснения ИП <...> о допустимости доставки на дом товаров, реализуемых в аптеке и не являющихся лекарственными препаратами, а также лекарственных препаратов отдельным категориям граждан, определенным действующим законодательством Российской Федерации, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о необходимости переквалификации нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В соответствии с частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы. В распространенной ИП <...> рекламе отсутствует часть существенной информации о том, что на дом не допускается доставка лекарственных препаратов (за исключением доставки лекарственных препаратов отдельным категориям граждан, определенным действующим законодательством Российской Федерации). При этом отсутствие в рекламе вышеупомянутой информации вводит в заблуждение неопределенный круг потребителей относительно объекта рекламирования, за исключением лиц, относящимся к отдельным категориям граждан, доставка на дом которым лекарственных препаратов допустима в соответствии с правовыми актами Российской Федерации. Учитывая изложенное, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении индивидуальным предпринимателем <...> требований части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» при распространении наружной рекламы. Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 «ФАРМАКОПЕЙКА ® лекарства по доступным ценам ДОСТАВКА НА ДОМ 8-800-200-97-07 www.farmakoreika.ru», распространенную индивидуальным предпринимателем <...> на фасаде аптеки «Фармакопейка» (г. Омск, ул. 10 лет Октября, 175), поскольку при ее распространении были нарушены требования части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». 2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. 3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Решение изготовлено в полном объеме 23 августа 2016 года. ПРЕДПИСАНИЕ о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по делу № 06-10.1/57-2016 18 августа 2016 года город Омск Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 18.08.2016 по делу № 06-10.1/57-2016 о признании ненадлежащей рекламы дистанционного способа продажи лекарственных препаратов, распространенной индивидуальным предпринимателем <...>, содержащей признаки нарушения требований части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.59

Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ПРЕДПИСЫВАЕТ: 1. Индивидуальному предпринимателю <...> в срок до 06 сентября 2016 года до 06 сентября 2016 года прекратить нарушение части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламы, в которой отсутствует часть существенной информации о том, что на дом не допускается доставка лекарственных препаратов (за исключением доставки лекарственных препаратов отдельным категориям граждан, определенным действующим законодательством Российской Федерации). 2. Индивидуальному предпринимателю <...> представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 08 сентября 2016 года. В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.