ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 23

о назначении административного наказания по делу № 027/04/14.3.-1147/2022

об административном правонарушении

23 сентября 2022 года г. Хабаровск

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 23 сентября 2022 года и материалы дела № 027/04/14.3-1147/2022, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Мединой Дарьи Алексеевны (ИНН 282604564803) в связи с распространением рекламы с нарушением требований части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», что образует состав правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

в отсутствие ИП Мединой Д.А., извещенной о дате, месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступило заявление (вх. № 4/7429 от 25.05.2022) о признаках нарушения рекламного законодательства при распространении рекламы фитоаптеки «Врачевальня», переданное из Управления Роспотребнадзора по Хабаровскому краю.

В ходе рассмотрения заявления установлено, что в г. Хабаровске по адресу: Запарина 90, распространены визитки следующего содержания: сторона 1-«Фитоаптека Врачевальня. Продукция для здоровья со всего мира»; сторона 2- тел. +7(924)309 39 00. www.iroot.ru/. vrachevalnia».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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.

Под объектом рекламирования подразумевается товар, средство индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама (п. 2 ст. 3 Закона «О рекламе»).

Распространенная на визитках информация направлена на привлечение внимания потребителей к продавцу (Фитоаптека «Врачевальня») и реализуемому им товару, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, то есть содержит все признаки рекламы, следовательно, должна соответствовать требованиям ФЗ «О рекламе».

По мнению заявителя, продавец не имеет отношения к аптеке и не имеет лицензии на фармацевтическую деятельность. Реализуемые товары не относятся к лекарственным препаратам, так как являются биологическими добавками к пище. Однако потребители могут посчитать, что данной продукцией можно лечиться, что в свою очередь может повлечь риск жизни и здоровью.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона от 12.04.2010 N 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее – закон № 61-ФЗ) **лекарственные препараты** - лекарственные средства в виде лекарственных форм, применяемые для профилактики, диагностики, лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности);

Лекарственный растительный препарат - лекарственный препарат, произведенный или изготовленный из одного вида лекарственного растительного сырья или нескольких видов такого сырья и реализуемый в расфасованном виде во вторичной (потребительской) упаковке (пункт 14 статьи 4 закон № 61-ФЗ).

Розничная торговля лекарственными препаратами, в том числе растительного происхождения, в Российской Федерации осуществляется в соответствии с требованиями статьи 55 закона № 61-ФЗ.

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.

Розничная торговля лекарственными препаратами для медицинского применения (за исключением лекарственных препаратов, отпускаемых по рецепту на лекарственный препарат, наркотических лекарственных препаратов и психотропных лекарственных препаратов, а также спиртосодержащих лекарственных препаратов с объемной долей этилового спирта свыше 25 процентов) может осуществляться аптечными организациями дистанционным способом. Розничную торговлю лекарственными препаратами для медицинского применения дистанционным способом могут осуществлять аптечные организации, имеющие лицензию на фармацевтическую деятельность и соответствующее разрешение федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по контролю и надзору в сфере здравоохранения. Порядок выдачи разрешения на осуществление розничной торговли лекарственными препаратами дистанционным способом, требования к аптечным организациям, которые могут осуществлять такую торговлю, и порядок ее осуществления, а также правила доставки лекарственных препаратов гражданам устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Аптечные организации, индивидуальные предприниматели, имеющие лицензию на фармацевтическую деятельность, наряду с лекарственными препаратами имеют право приобретать и продавать, в том числе дистанционным способом, 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, минеральные воды, продукты лечебного, детского и диетического питания, биологически активные добавки, парфюмерные и косметические средства, медицинские и санитарно-просветительные печатные издания, предназначенные для пропаганды здорового образа жизни.

Согласно пункту 35 статьи 4 закона № 61-ФЗ **аптечная организация** - организация, структурное подразделение медицинской организации, **осуществляющие розничную торговлю лекарственными препаратами**, в том числе дистанционным способом, хранение, перевозку, изготовление и отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения в соответствии с

требованиями настоящего Федерального закона.

Виды аптечных организаций утверждены приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 31 июля 2020 г. № 780н

Различают следующие виды аптечных организаций:

1. Аптека, осуществляющая розничную торговлю (отпуск) лекарственных препаратов населению:

готовых лекарственных форм;

производственная с правом изготовления лекарственных препаратов;

производственная с правом изготовления асептических лекарственных препаратов.

2. Аптека как структурное подразделение медицинской организации:

готовых лекарственных форм;

производственная с правом изготовления лекарственных препаратов;

производственная с правом изготовления асептических лекарственных препаратов;

производственная с правом изготовления радиофармацевтических лекарственных препаратов.

3. Аптечный пункт, в том числе как структурное подразделение медицинской организации.

4. Аптечный киоск.

На основании изложенного к аптекам относятся организации, структурное подразделение медицинской организации, имеющие лицензию на осуществление фармацевтической деятельности, осуществляющие розничную торговлю лекарственными препаратами, хранение, перевозку, изготовление и отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона.

Нормами действующего законодательства в сфере обращения лекарственных средств не установлено такого вида аптечной организации как «Фитоаптека».

В соответствии с Толковым словарем Ефремовой. Т. Ф. ФИТО –начальная

часть сложных слов, вносящая значение: имеющий отношение к растениям, благотворно влияющим на здоровье людей, связанный с ними (фитопалеонтология. Фитопаталогия и т.д.

Толковый словарь Ожегова. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова трактует ФИТО как первую часть сложных слов со знач. растение, напр. фитобиология, фитотерапия;

ФИТО... (от греческого phyton растение), часть сложных слов, указывающая на отношение их к растениям (например, фитотерапия) … Современная энциклопедия.

В ходе рассмотрения заявления установлено, что в рекламируемой фитоаптеке «Врачевальня» розничная торговля лекарственными препаратами, хранение, перевозка, изготовление и отпуск лекарственных препаратов не осуществляется.

Продавец осуществляет торговлю биологически активными добавками к пище, косметическими средствами.

При этом БАД не относятся к лекарственным средствам и препаратам, их производство и продажа лицензированию не подлежат, и напрямую связаны с правоотношениями в сфере оборота пищевых продуктов.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» биологически активные добавки относятся к пищевым продуктам.

Обозначение «Фитоаптека», соотнесенное с фразой «Продукция для здоровья со всего мира», создает определенное впечатление о продавце фармацевтической продукции, осуществляющем на основании лицензии торговлю лекарственными препаратами, в том числе лекарственными растительными препаратами, что не соответствует действительности; вводит в заблуждение потребителей относительно деятельности продавца и реализуемого товара, что подтверждается заявлением потребителя.

Отношения в сфере рекламы должны строиться на принципах добросовестной конкуренции и достоверности сообщаемых сведений о продавце, товарах и услугах, поскольку только достоверная информация о товарах и услугах позволяет потребителю сделать правильный выбор. Реклама не должна вводить потребителя в заблуждение, формируя у него неправильное представление о предлагаемых товарах, услугах, их цене, скидках, потребительских свойствах.

Частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Существенной является не только информация привлекательная для потребителей, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей рекламы, отсутствие каких-либо сведений, в том числе и сведений о продавце, потребительских свойствах реализуемого товара может привести к искажению смысла рекламы и ввести в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламным предложением.

В данной рекламе информация о том, что в указанной Фитоаптеке продавец реализует БАДы, косметические средства, а не лекарственные препараты является существенной для потребителя, что подтверждается заявлением, поступившим в антимонопольный орган.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 7 статьи 5 настоящего Федерального закона несет рекламодатель.

Установлено, что рекламодателем является ИП Медина Д.А.

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

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

На основании части 2 статьи 3.4. КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации,

безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 14.56, 15.21, 15.30, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5-2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса.

Административное правонарушение, совершенное ИП Мединой Д.А. не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Ранее ИП Мединой Д.А. по статье 14.3 КоАП к ответственности не привлекалась.

Кроме того, в совершенном ИП Мединой Д.А. правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Учитывая наличие совокупности изложенных выше обстоятельств, руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ИП Медину Д.А. виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1, частью 3 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.