

РЕШЕНИЕ

по делу № 4-05/61

07 июня 2016 года

г. Хабаровск

миссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

.> - вр.и.о. руководителя управления;

Члены Комиссии:

.>– начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

.>– главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

.>– ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 4-05/61 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения ООО «Аверс» рекламы с нарушением требований пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»,

присутствии представителей ООО «Аверс» - <...>и <...> (по доверенностям),

УСТАНОВИЛА:

Адрес Хабаровского УФАС России поступило обращение ООО «Спектр» (вх. № 3794 от 12.04.2016 г.) о распространении в г. Хабаровске рекламы «Аптека миницен. Лекарства со склада».

По мнению заявителя, данная информация вводит потребителей в заблуждение, поскольку создает впечатление, что лекарственные препараты реализуются по минимальным ценам и со склада, т.е., по оптовым ценам без розничных наценок.

Учитывая поступившее обращение, установлено следующее.

В г. Хабаровске на пересечении улиц Ленина и Лермонтова отслежено размещение наружной рекламы (2-х сторонний сити-формат) следующего содержания:

сторона А: «Аптека миницен. Лекарства со склада. Интернет бронирование. www.minicen.ru Заказывайте товар на minicen.ru. Экономьте свое время! Наша главная цель – низкая цена»;

торона В: «Аптека миницен. Вам прописали низкие цены. 5 метров, Ленина, 77».

Итак же реклама распространялась на автобусных билетах следующего держания: «Аптека Миницен, лекарства со склада. Адреса аптек: ул. Карла Маркса, 182, ул. Краснореченская, 46-а, ул. Морозова П.Л. 113, ул. Ленина, 77, ул. Ленинградская, 85, ул. Суворова, 50 (ТЦ «ЭВР»). Интернет-бронирование minicen.ru. бронируйте товар на сайте и приобретайте его вне очереди! Приобретайте товар в наших аптеках в разных районах города. Срок выполнения и сборки заказа – в течение 1 часа».

Сюда же того, непосредственно в месте нахождения «Аптеки миницен» по адресу: г. Хабаровск, ул. Ленина, 77 (над входом) размещена наружная конструкция «Аптека миницен».

В этих местах нахождения «Аптек миницен» в Хабаровске по адресам:

Суворова, 51, (ТЦ «ЭВР»);

Морозова П.Л., 113;

Карла Маркса, 182;

Ленинградская, 85;

Краснореченская, 46-а,

находятся наружные конструкции с информацией «Аптека миницен. Лекарства со склада».

При отнесении данной информации к рекламе либо сведениям некоммерческого характера, антимонопольным органом учтено следующее:

Согласно пункту 18 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» указание юридическим лицом своего наименования на вывеске в месте нахождения не может рассматриваться в качестве рекламы. Сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске.

Следовательно, указание в месте нахождения организации профиля ее деятельности (аптека), может быть признано обычаем делового оборота, и не подпадает под действие ФЗ «О рекламе».

Однако в рассматриваемом случае при решении вопроса о размещении на здании дома с указанием профиля деятельности предприятия (аптека) словосочетания «Аптека миницен. Лекарства со склада», следует принимать во внимание его целевое значение и обстоятельства размещения такой информации на здании.

В данном случае информация, указывающая на минимальные цены и на отпуск лекарственных средств со склада, не является обязательной и не обозначает место нахождения предприятия, следовательно, данная информация является рекламой.

Для подтверждения достоверности распространяемой информации о том, что названные аптеки действительно являются аптеками с минимальными ценами, использованы данные мониторинга розничных цен (с учетом с НДС) на лекарственные препараты по отдельным аптечным учреждениям г. Хабаровска.

Проверка проведена Хабаровским УФАС России по 49 аптечным предприятиям, расположенным в различных районах г. Хабаровска, то есть, учтены географические границы города и обеспечена совокупность и представительность данных, как по наименованиям лекарственных препаратов, так и по месту расположения аптек.

В выборку вошли аптечные сети:

ООО «Амурские аптеки».

ООО «Аверс», аптеки миницен.

ООО «Городская аптека».

ООО «Астери-Фарма» (городские аптеки).

ООО «ДРВ-Фарма».

ООО «Фарма-Хабаровск».

ООО «Мелодия здоровья».

ООО «Фарма-лайн» (социальные, семейные аптеки)

ИП <...> (аптеки «Арника»),

а также аптеки:

ИП <...>., аптека на Батуевской ветке.

ООО «Медея» (социальная аптека).

ООО «Образ» (аптека миницен).

ООО «Альта», аптека на ул. Блюхера, 40.

Для сопоставимости розничных цен препараты взяты по единой дозировке действующего вещества, по равному количеству единиц в упаковке и на одну дату – марта 2016 г.

Анализ проведен на основании полученной от аптечных учреждений информации о розничных ценах по 60 наименованиям лекарственных средств.

Результаты анализа показали, что в ООО «Аверс» цены на многие лекарства выше, чем в других аптеках.

сли взять за основу самую низкую в сравниваемых аптеках цену на отдельные репараты, аптеки ООО «Аверс» занимают следующие места (по возрастающей от низкой цены к высокой):

- Акридерм ГК крем, 15г (ул. Суворова, 51) – 17 место;
- Амиксин 1256 мг, 10 таб. (ул. Суворова, 51) – 23 место;
- Аэртал 100 мг № 60 (ул. Суворова, 51) – 19 место;
- Аторис, 20 мг. № 90 (аптека ул. Суворова, 51) - 31 место;
- Аэртал, 100 мг, № 60 (ул. Суворова, 51) – 19 место;
- Бетасерк 24 мг № 60 таб. (ул. Суворова, 51) – 30 место;
- Валокордин 50 мл (ул. Суворова, 51) – 11 место;
- Вальсакор, 80 мг № 28 (ул. Ленина, 77) – 14 место;
- Вильпрафен Солютаб 1000 мг № 10 (ул. Суворова, 51) – 22 место;
- Глюкофаж 1000 мг № 60 (ул. Суворова, 51) – 23 место;
- Детралекс, 500 мг, № 60 (Ленинградская, 85) – 21 место;
- Диабетон МВ 60 мг 30 (ул. Суворова, 51) – 25 место;
- Диувер 10 мг № 20 таб. (ул. Суворова, 51) – 15 место;
- Диафлекс 50 мг № 20 таб. (ул. Суворова, 51) – 17 место;
- Зилт 75 мг № 14 (ул. Ленина, 77) – 15 место;
- Лазолван сироп, 15 мг/5 мл. фл. 100 мл. (ул. Суворова, 51) – 21 место;
- Кагоцел, табл., 12 мг № 10 (ул. Суворова, 51) – 24 место;
- Каталин гл капли, Япония (ул. Суворова, 51) – 19 место;
- Конкор 2,5 мг № 30 (ул. Суворова, 51) – 32 место;
- Кордарон 200 мг № 30 (ул. Суворова, 51) – 22 место;
- Ко-Перинева 2,5+8 мг № 80 (ул. Суворова, 51) – 13 место;
- Лориста 50 мг № 30 таб (ул. Суворова, 51) – 20 место;
- Лиотон 1000, гель 100г (ул. Суворова, 51) – 27 место;
- Линекс капс № 32 (ул. Ленина, 77) – 24 место;
- Мезим форте 10 мг № 30 (ул. Суворова, 51) – 24 место;

Нитроминт, аэрозоль, 0,4 мг 10 г (П.Морозова, 113) – 14 место;

Нолипрел форте 10 мг № 30 (ул. Ленина, 77) – 36 место;

Нольпаза 20 мг № 28 таб (ул. Суворова, 51) – 14 место;

Ново-пассит № 60 таб (ул. Суворова, 51) – 17 место;

Нурофен форте таб № 12 (ул. Суворова, 51) – 17 место;

Овесол, таб № 40 (П.Морозова, 113) – 22 место;

Овипол Клио 0,5 мг 15 шт (ул. Суворова, 51) – 18 место;

Олиджим, Бад Эвалар (ул. Суворова, 51) – 16 место;

Омакор, капс 1000 мг № 28 (ул. Суворова, 51) – 16 место;

Омегатрин, капс № 60 (ул. Суворова, 51) – 23 место;

Парият 10 № 14 таб (ул. Ленина, 77) – 24 место;

Пиковит форте пластинки № 30 (ул. Суворова, 51) – 14 место;

Предуктал МВ, 35 мг № 60 (ул. Ленина, 77) – 32 место;

Престариум А 5 мг № 30 (ул. Суворова, 51) – 17 место;

Пенталгин № 24 таб (ул. Суворова, 51) – 17 место;

Презартан 50 мг № 30 таб (ул. Ленина, 77) – 23 место;

Престанс 5 мг+5 мг № 30 (Ленинградская, 85) - 23 место;

Терафлекс № 100 капс. (Ленинградская, 85) - 20 место;

Фастум гель 2,5% 30 г (П.Морозова, 113) – 17 место;

Физиотенз 10 мг № 20 таб (ул. Ленина, 77) – 25 место;

Эссливер форте капс 0,3 г № 50 (П.Морозова, 113) – 18 место;

- Эссенциале Форте, № 100 (ул. Ленина, 77) – 24 место;

Фитолакс, табл. № 20 (ул. Суворова, 51) – 14 место;

Фосфалюгель № 20 пак (ул. Суворова, 51) – 20 место.

оме того, при однородной рекламе «Аптека миницен» наблюдается существенная
изница в ценах на лекарственные препараты внутри аптечной сети миницен.

пример, цена на Бетасерк (24. мг., № 60, таб.) в аптеке на ул. К. Маркса, 182,
ставляет 1002, 6 рублей, а в ТВЦ «ЭВР» 1194,1 руб., разница – 191,5 руб.; Омакор
100 мг, № 28) имеет цену: в аптеках на ул. Краснореченская, 46-А, и ул. Ленина, 77 -

70,7 руб., а в аптеке ТЦ «ЭВР» 1651,7 руб., разница –181 руб.;

Разница в ценах по другим препаратам внутри сети: Омегатрин (капс. № 60) – на руб.; Резалют (300 мг. № 30) – на 64,1 руб.; Терафлекс (капс. № 100) – на 212,6 руб.; Радарон (200 мг. № 30) – на 46 руб.; Фастум гель (2,5%, 30 г.) – на 35,5 руб.; Лиотон 100, гель, 100 г) – на 52,1 руб.

ким образом, данные мониторинга показали, что цены на лекарственные препараты в аптеках ООО «Аверс» не относятся к категории минимальных среди сравниваемых независимо от географического расположения аптечных учреждений в Хабаровске.

по сравнению с другими аптечными учреждениями аптеки Общества устойчиво входят в сегменте «средних цен».

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 его приобретения.

ОО «Аверс», осуществляя деятельность по розничной реализации лекарственных средств под вывеской «Аптека миницен», формирует ложное представление о том, что его аптеки осуществляют продажу всего или большинства ассортимента лекарственных средств по ценам ниже, чем у иных аптечных учреждений города, то есть, распространяет недостоверную рекламу и вводит потребителей в заблуждение, нарушая указанные требования.

то касается рекламной информации «Лекарства со склада», то она не противоречит п. 3 «О рекламе» и не вводит в заблуждение, поскольку не предлагает продажу лекарств по «складским, оптовым ценам», а означает способ приобретения лекарственных средств – со склада для дальнейшей их реализации с учетом наценок на розницу.

в ходе рассмотрения дела представители ООО «Аверс» не согласились с выявленным нарушением, указав следующее.

Заявление ООО «Спектр» является подложным, так как в нем не указаны данные о государственной регистрации общества, ИНН, местонахождение, телефон, электронный адрес, на печати нет ИНН, ОГРН, кода причины постановки на учет налогоплательщика.

По запросу ООО «Аверс» подготовлено лингвистическое заключение, выполненное Институтом русского языка им. В.В. Виноградова РАН (по запросу ООО «Аверс» от 08.12.2015 г.), из которого следует, что форма «МИНИЦЕН» не является словом русского языка по лексикографическому критерию, т.е., оно не имеет определенной семантики (значения) и является фантазийным. При этом, как словообразовательный феномен данная форма могла бы иметь семантику «малой геологической эпохи».

Аналитическим Центром Юрия Левады проведено исследование восприятия значения «Аптека МИНИЦЕН» потребителями, согласно которому большинство российских потребителей (57%) воспринимают название «Аптека МИНИЦЕН» как

звание аптеки или сети аптек, индивидуализирующее компанию владельца этой теки, а исключая такие варианты восприятия названия «Аптека МИНИЦЕН» встречаются вдвое реже (29%).

Обозначение «Аптека МИНИЦЕН» находится в стадии оформления в качестве зарного знака, а в настоящее время используется для индивидуализации аптечной ти общества.

Обозначение «МИНИЦЕН» выполнено с нарушением правил орфографии русского ыка - без дефиса, как этого требуют правила орфографии русского языка, едовательно, является фантазийным и не несет никакой смысловой нагрузки.

нные доводы не принимаются Комиссией по следующим основаниям.

Обращение ООО «Спектр» соответствует всем требованиям Административного ыламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной ынкции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения конодательства Российской Федерации о рекламе, поэтому заявление подлежало ызательному рассмотрению антимонопольным органом.

сутствие в заявлении идентификационного номера налогоплательщика, основного сударственного регистрационного номера, электронного адреса, а также формации на официальном сайте ФНС о регистрации названного общества, не ляется основанием для отказа в рассмотрении заявления, поскольку указанные ыквизиты предприятия регламентом не предусмотрены.

тановление фактического места нахождения заявителя не входит в компетенцию тимополюного управления, поскольку в соответствии с положением о зриториальном органе Федеральной антимонопольной службы у Хабаровского ыАС России отсутствуют полномочия на ведение оперативно-розыскной ытельности.

и рассмотрении заявления и оценке рекламы аптечной сети «Миницен» на ответстве рекламному законодательству признаки нарушения Федерального кона «О рекламе» Хабаровским УФАС России подтвердились, что, помимо явления, явилось основанием для возбуждения производства по делу в отношении ыО «Аверс» в целях пресечения ненадлежащей рекламы.

Лингвистическое заключение не имеет отношения к существу спора, поскольку начально оценке с точки зрения рекламного законодательства подлежала не змин «МИНИЦЕН» в отрыве от словосочетания, а реклама «Аптека миницен», леющая другую смысловую нагрузку.

соответствии с общим значением слова «Аптека», содержащимся в толковых оварях русского языка, данное слово означает «Учреждение для приготовления карств по рецептам врачей, а также для продажи лекарств и других медицинских заров» (малый академический словарь русского языка, толковые словари русского ыка под редакцией С.И. Ожегова, С.А. Кузнецова, Т.Ф. Ефремовой, указанные в нгвистическом заключении в качестве нормативных, стр. 6).

едовательно, словосочетание «Аптека миницен» обозначает предприятие, в

тором медицинские товары продаются по минимальным ценам.

оме того, в соответствии с [пунктом 28](#) Постановления Пленума Высшего арбитражного Суда (№ 58 от 8 октября 2012 г.) «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

учетом указанных разъяснений потребители оценивают рекламу «Аптека миницен» с точки зрения «неологизма, имеющего семантику малой геологической эпохи», а к рекламное предложение купить недорогие лекарства.

Также Комиссией не принимается в качестве доказательства отчет по следованию восприятия обозначения «Аптека МИНИЦЕН», проведенный аналитическим Центром Юрия Левады.

Главный поставленный в исследовании вопрос («Воспринимаете ли Вы это название к название аптеки или сети аптек, принадлежащих одной компании-продавцу») является некорректным, не имеющим отношения к данному делу, поскольку в конкретном случае для установления в рекламе сети аптек ООО «Аверс» признаков нарушения Федерального закона «О рекламе» такой показатель, как принадлежность тек определенному лицу, не является квалифицирующим признаком.

Документов, подтверждающих подачу заявки ООО «Аверс» на регистрацию товарного знака, не представлено. Приоритет на данное обозначение Роспатентом не установлен, следовательно, на текущий момент утверждение об использовании в сочетании «Аптека МИНИЦЕН» как товарного знака, является неправомерным.

Написание словесного обозначения «МИНИЦЕН» с нарушением правил орфографии русского языка – без дефиса (как этого требуют правила орфографии русского языка), не изменяет его семантического значения.

Выводы о признании этого обозначения как фантазийного, ничем не обоснованы.

На основании изложенного, Хабаровское УФАС России приходит к следующим выводам.

Исходя из значений части слова «мини», содержащегося в толковом словаре русского языка под редакцией С.А. Кузнецова, данный термин в контексте рекламной формации означает маленькая по размеру, наименьшая цена.

мини- [Мини-](#) (от лат. minimum - наименьший). *Первая часть сложных слов.*

Зносит зн.: маленький по размеру или значению. *Мини-ансамбль, мини-бомба, мини-бюджет, мини-война, мини-кризис, мини-мысль, мини-республика.*

Словарь русского языка. - 1-е изд-е: СПб.: Норинт С. А. Кузнецов. (1998).

Использованное обозначение «Аптека МИНИЦЕН» не обладает различительной способностью, поскольку входящие в его состав словесные элементы представляют

бой видовое наименование предприятия и указание на свойства и назначение явленных товаров и услуг, где «аптека» - учреждение, в котором продаются (или готавливаются и продаются) лекарства, лечебные средства, предметы санитарии и тиены, а «МИНИЦЕН» - сложносоставное слово, состоящее из элементов «мини-» эрвой части сложных слов, вносящей значение «очень маленький») и «-цен» ножественное значение от слова «цена») – денежное выражение стоимости товара.

ознании потребителей данное обозначение вызывает прямые и однозначные :социации с аптекой, товары в которой продаются по минимально низким ценам и каких дополнительных рассуждений, домысливания и ассоциации данного означения потребителю не требуется.

:оде рассмотрения дела представителями ООО «Аверс» заявлено устное датайство о приобщении к материалам дела в качестве доказательства того, что требителями обозначение «Аптека МИНИЦЕН» воспринимается как название теки, результатов опроса, проведенного в интернете на сайте www.vk.com - в уппе «Флюгер».

миссия отказывает в приобщении к материалам дела в качестве доказательства азанного опроса по следующим основаниям.

и информации, размещенной в группе «Флюгер», проводимый опрос, дублирует рос, проводимый Хабаровским УФАС России по рекламе «Аптека Миницен».

спонденты могли ответить на поставленные вопросы, как в группе, так и пройдя по ылке на сайт Хабаровского УФАС России, либо одновременно на двух сайтах.

едовательно, результаты опроса не отражают позиции тех подписчиков группы, торые голосовали только на сайте Хабаровского УФАС России.

оде того, для признания рекламы недостоверной не требуется получение иногласного мнения или мнения абсолютного большинства потребителей рекламы, :статочно установить наличие значимого количества людей, воспринимающих :кламу не как большинство.

соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» :етственность за нарушение требований пункта 4 части 3 статьи 5 несет :кламодаделец – лицо, определившее объект рекламирования и содержание :кламы.

дружные рекламы «Аптека миницен» и «Аптека миницен. Лекарства со склада» :змещены в месте нахождения аптек, где деятельность осуществляет ООО «Аверс», :едовательно, общество является лицом, в чьих интересах распространена :клама, то есть, рекламодателем.

соответствии с договором «Об оказании рекламных услуг по заявкам» № 09/О от .02.2016 г., заключенным между ИП <...> и ООО «Аверс», общество является казчиком (рекламодателем) на изготовление рекламы «Аптека миницен» на тобусных билетах. Распространение билетов осуществлено на 19 маршрутах тобусов общим тиражом 240000 экз., что подтверждается актом выполненных работ 35 от 31 марта 2016 г.

на основании договора аренды рекламных конструкций от 01 января 2016 г. № 22/16, заключенного между ООО «Аскона» и ООО «Аверс», последнее приняло во временное пользование поверхность рекламной конструкции по адресу: г.Хабаровск, ул. Ленина - ул. Лермонтова, следовательно, является одновременно рекламодателем и рекламодателем-распространителем.

В соответствии с частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения споров, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащими рекламы «Аптека миницен», размещенные ООО «Аверс»:
на рекламных конструкциях:

1) в месте нахождения сети аптек миницен по адресам: ул. Краснореченская, 46-а, ул. Ленина, 77, ул. К. Маркса, 182, ул. Ленинградская, 85, ул. Морозова П.Л. 113, - ул. Морозова, 51;

на пересечении улиц Ленина и Лермонтова,

на автобусных билетах,

поскольку в них нарушены требования пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Наказать ООО «Аверс» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Предписание изготовлено в полном объеме 10 июня 2016 года.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (в трехмесячный срок).

Предписание

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

07 июня 2016 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...>- вр.и.о руководителя управления;

Члены Комиссии:

<...>начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

<...>- главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

<...>. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

а основании своего решения 07 июня 2016 года по делу № 4-05/61 о признании ненадлежащими реклам «Аптека миницен», размещенных ООО «Аверс», и 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,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Аверс» (ИНН 2724146424, место нахождения: 680031, г. Хабаровск, ул. Карла Маркса, 182) в срок до 10 июля 2016 г. прекратить распространение любыми лицами при помощи любых средств рекламы «Аптека миницен», содержащей сведения о мини ценах.

ООО «Аверс» (ИНН 2724146424, место нахождения: 680031, г. Хабаровск, ул. Карла Маркса, 182) представить в Хабаровское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 15 июля 2016 г.

В случае неисполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Хабаровское УФАС России в праве в соответствии с частью 2.4. статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере двенадцати до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пяти тысяч рублей.

Подписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (в трехмесячный срок).