резолютивная часть оглашена 01 декабря 2010 г. г. Ижевск
изготовлено в полном объеме 14 декабря 2010 г.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:
председатель Комиссии:
члены Комиссии:
рассмотрев дело № СЮ04-03/2010-198Р, возбужденное по обращению Управления Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по УР в отношении ООО «Фармасервис», по факту распространения в месте нахождения аптеки ООО «Фармасервис», расположенной по адресу: г. Ижевск, ул. Площадь 50 лет Октября, д. 6, рекламы «Аптека оптовых цен О! Цены на товары, отмеченные значком «О!», соответствуют уровню оптовых цен по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» в УР» с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе,
в присутствии:
представителя Управления Росздравнадзора по УР <…> по доверенности № 21 от 29.03.2010 г.,
представителя ООО «Фармасервис» <…> по доверенности № 285 от 01.12.2010 г.,

УСТАНОВИЛА:

02.09.2010 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее Удмуртское УФАС России) поступило обращение территориального органа Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Удмуртской Республике (далее Управление Росздравнадзора по УР) от 30.08.2010 г. № 03-08/1419 (вх. № 9235 от 02.09.2010 г.) о размещении в месте нахождения аптеки ООО «Фармасервис» (г. Ижевск, ул. Площадь 50 лет Октября, д. 6) недостоверной рекламы следующего содержания: «Аптека оптовых цен О! Цены на товары, отмеченные значком «О!», соответствуют уровню оптовых цен по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» в УР».
Вместе с тем, как указано в обращении по результатам проверки, проведенной Управлением Росздравнадзора по УР в отношении ООО «Фармасервис» в период с 16 по 25 августа 2010 г., было установлено, что в витрине торгового зала были размещены следующие лекарственные средства, отмеченные значком «О!»: Но-шпа (международное наименование: дротаверин) таб. 40 мг. № 20, производства Хиноин Завод Фармацевтических и Химических Продуктов А.О. по цене 86 руб. 00 коп.; АЦЦ гранулят (международное наименование: ацетилцистеин), д/р-ра орал. (апельс) 100 мг./ пак № 20, производства Гексал АГ по цене 126 руб. 00 коп.
Согласно информации о предельных отпускных ценах, зарегистрированных и внесенных в Государственный реестр цен на ЖНВЛС по состоянию на 15.08.2010 г., размещенной на сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития, отпускная цена на следующие лекарственные средства составляет:
Но-шпа таб. 40 мг. № 20, производства Хиноин Завод Фармацевтических и Химических Продуктов А.О. – 71 руб. 14 коп.;
АЦЦ гранулят, д/р-ра орал. (апельс.) 100 мг./ пак № 20, производства Гексал АГ – 89 руб. 56 коп.
С учетом предельных оптовых надбавок в данной ценовой группе предельная

(максимальная) оптовая цена на данные лекарственные средства на территории УР составляет:
Но-шпа таб. 40 мг. № 20, производства Хиноин Завод Фармацевтических и Химических Продуктов А.О. – 78 руб. 25 коп. без НДС; 86 руб. 08 коп. с НДС;
АЦЦ гранулят, д/р-ра орал. (апельс.) 100 мг./ пак № 20, производства Гексал АГ – 98 руб. 52 коп. без НДС; 108 руб. 37 коп. с НДС.

В ходе контроля за соблюдением законодательства РФ о рекламе, специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее Удмуртское УФАС России) 22 сентября 2010 года установлено, что на внешней стене и торце жилого дома, расположенного по адресу: пл. 50 лет Октября, 6, распространяется реклама следующего содержания: «АПТЕКА ОПТОВЫХ ЦЕН О! * Цены на товары, отмеченные знаком «О!» соответствуют уровню оптовых по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» по УР».
Специалистами Удмуртского УФАС России была произведена фотосъемка указанной рекламы цифровым фотоаппаратом Konica Minolta DIMAGE Z3, составлен акт б/н от 22.09.2010г.

На запрос Удмуртского УФАС России исх. № СЮ01-17-04/7434 от 06.10.2010 г. ООО «Фармасервис» представило следующие документы и информацию: копию свидетельства о государственной регистрации юридического лица ООО «Фармасервис» серия <...> копию протокола внеочередного собрания участников ООО «Фармасервис» от 29.01.2008 г., копию договора передачи полномочий исполнительного органа управляющему № 9 от 01.02.2008 г., копию договора № 14507 аренды объекта муниципального нежилого фонда, копию приказа Управления имущественных отношений Администрации г. Ижевска УР № 448А от 31.07.2008 г. «О заключении договора аренды на нежилое помещение по адресу: площадь 50 лет Октября, 6 площадью 191,4 кв.м. с ООО «Фармасервис» на новый срок», копию акта приема-передачи, копию счета - фактуры № 214 от 13.04.2010 г., копию товарной накладной № 214 от 13.04.2010 г., копию платежного поручения № 444 от 20.04.2010 г., копию счета – фактуры № 19 от 30.04.2010 г., копию акта № 15 от 30.04.2010 г. на выполнение работ-услуг, копию платежного поручения № 580 от 26.05.2010 г., копию товарной накладной № 58572 от 28.07.2010 г., копию накладной – реестра розничных цен № 58572 от 28.07.2010 г., копию протокола согласования цен поставки жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств от 28.07.2010 г., копию товарной накладной № 10137642/001 от 01.07.2010 г., копию накладной – реестра розничных цен № 10137642-001 от 01.07.2010 г., копию протокола согласования цен поставки лекарственных средств от 08.08.2009 г., копию товарной накладной № 66660 от 25.08.2010 г., копию протокола согласования цен поставки жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств от 25.08.2010 г., копию накладной – реестра розничных цен № 66660 от 25.08.2010 г., копию накладной – реестра розничных цен № 60462 от 04.08.2010 г., результаты Маркетинговых Исследований в отношении указанных препаратов Июнь 2010, Август 2010, копию постановления Федерального Арбитражного суда Уральского округа от 14.09.2010 г. № Ф09-7173/10-С1, письменные пояснения.
Согласно письменным пояснениям ООО «Фармасервис» формирование отпускной цены на торговое наименование ООО «Фармасервис» осуществляется путем начисления торговой надбавки к Фактической Отпускной Цене Производителя, для реализации в ходе розничной продажи непосредственному потребителю. Это соответствует начислению торговой надбавки в организациях оптовой торговли

при прямых закупках лекарственного средства непосредственно у производителя, если таковые закупки осуществляются. Если организация оптовой или розничной торговли начисляет торговую надбавку к цене оптовой продажи другой организации оптовой торговли, то цена продажи конечному потребителю будет увеличиваться с удлинением цепочки фирм-посредников. И, независимо от формы деятельности таковых фирм, цена торгового наименования при оптовой продаже в регионе будет превышать цену розничной продажи ООО «Фармасервис». Таким образом, вывеска «АПТЕКА ОПТОВЫХ ЦЕН» информирует потребителя не о форме деятельности ООО «Фармасервис» как предприятия – субъекта оптовой торговли. В то же время, для потребителя понятие «ОПТОВАЯ ЦЕНА» означает отнюдь не отсутствие торговой надбавки, а УРОВЕНЬ ЦЕН, указание на конкретную отпускную цену, то, насколько она НИЖЕ УРОВНЯ ЦЕН на рынке определенного региона.

По результатам рассмотрения обращения Управления Росздравнадзора по УР определением от 02.11.2010г. Удмуртским УФАС России в отношении ООО «Фармасервис» было возбуждено дело № СЮ04-03/2010-198Р по признакам нарушения пункта 4) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г.№ 38-ФЗ «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя было привлечено Управление Росздравнадзора по УР.
Рассмотрение дела № СЮ04-03/2010-198Р было назначено на 01 декабря 2010 года, запрошены необходимые документы и сведения.

01.12.2010 г. на заседании Комиссии представитель Управления Росздравнадзора по УР пояснил, что реклама является ненадлежащей. В реестре оптовых цен указаны предельные цены, а не средние, то есть максимально возможная цена. На тот период максимально возможная цена на АЦЦ гранулят составляла 98 руб. 52 коп. без НДС, а с НДС 108 руб. 77 коп.
Представитель ООО «Фармасервис» пояснил, что из проанализированных двух препаратов Но-шпа и АЦЦ гранулят и сравнении реестровых цен, то есть предельно допустимых оптовых цен, следует, что по одному из препаратов есть превышение, а на препарат «Но-шпа» цена меньше, чем зарегистрирована предельная оптовая цена. Таким образом, общество признает нарушение в части препарата АЦЦ гранулят, поскольку здесь есть недостоверные сведения, предоставляемые неопределенному кругу лиц. ООО «Фармасервис» не учло реестровую цену на препарат АЦЦ гранулят и поэтому позиционировало ее как оптовую цену, не учтя реестровую цену. ООО «Фармасервис» позиционирует, что лекарственные препараты, отмеченные значком «О!» продаются по средней цене на оптовом рынке Удмуртской Республики. Но данные препараты входят в перечень жизненно необходимых и важных лекарственных средств, а цены на них подлежат государственному регулированию и предельные оптовые цены на территории Удмуртской Республики известны заранее неопределенному кругу лиц, то есть они опубликованы и содержатся в реестре предельных оптовых цен. Соответственно, при размещении такой рекламы специалисты маркетинга не учли, что есть цена, которая заранее известна, как федеральному регулятору, так и неопределенному кругу лиц, но в данном случае произошла ошибка. Вместе с тем, цена на Но-шпу была ниже, чем оптовая.

Комиссия Удмуртского УФАС России, исследовав материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

Реклама следующего содержания: «АПТЕКА ОПТОВЫХ ЦЕН О! * Цены на товары,

отмеченные знаком «О!» соответствуют уровню оптовых по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» по УР», размещенная на внешней стене и торце жилого дома, расположенного по адресу: пл. 50 лет Октября, 6, была изготовлена ООО ПФК «Рондапринт» по заказу ООО «Фармасервис», что подтверждается счетом-фактурой № 214 от 13.04.2010 г., товарной накладной № 214 от 13.04.2010 г., платежным поручением № 44 от 20.04.2010 г.
Таким образом, ООО «Фармасервис» является рекламодателем рекламы «АПТЕКА ОПТОВЫХ ЦЕН О! * Цены на товары, отмеченные знаком «О!» соответствуют уровню оптовых по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» по УР», размещенной на внешней стене и торце жилого дома, расположенного по адресу: г. Ижевск, пл. 50 лет Октября, 6, поскольку определило объект рекламирования и содержание рекламы.
ООО ПФК «Рондапринт» является рекламопроизводителем указанного рекламного панно, поскольку непосредственно привело объект рекламирования и содержание рекламы в готовую для распространения в виде рекламы форму.

ООО «Фармасервис» пользуется нежилым помещением, расположенным по адресу: г. Ижевск, пл. 50 лет Октября, 6, на основании договора аренды объекта муниципального нежилого фонда № 14507, заключенного с Администрацией г. Ижевска. Согласно условиям данного договора арендодатель сдает, а арендатор принимает в пользование объект муниципального нежилого фонда – нежилое помещение, расположенное по адресу: г. Ижевск, площадь 50 лет Октября, 6, этаж «подвал», литер «А», общей площадью 191,4 кв.м. для использования под аптеку.
Таким образом, рекламораспространителем является ООО «Фармасервис» как лицо, непосредственно осуществившее распространение рекламы «АПТЕКА ОПТОВЫХ ЦЕН О! * Цены на товары, отмеченные знаком «О!» соответствуют уровню оптовых по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» по УР» на внешней стене и торце жилого дома, расположенного по адресу: г. Ижевск, пл. 50 лет Октября, 6.

В соответствии с п. 1) ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама – это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.
Информация следующего содержания: «АПТЕКА ОПТОВЫХ ЦЕН О! * Цены на товары, отмеченные знаком «О!» соответствуют уровню оптовых по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» по УР», размещенная на внешней стене и торце жилого дома, расположенного по адресу: г. Ижевск, пл. 50 лет Октября, 6, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания и продвижение на рынке товаров, реализуемых ООО «Фармасервис» в аптеке по адресу: г. Ижевск, пл. 50 лет Октября, 6, путем указания на то, что товары в указанной аптеке реализуются по оптовым ценам. При этом, цены на товары, отмеченные знаком «О!» соответствуют уровню оптовых по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» по УР». Следовательно, данная информация является рекламой товаров, реализуемых в аптеке ООО «Фармасервис» по адресу: г. Ижевск, пл. 50 лет Октября, 6.
По результатам проверки, проведенной Управлением Росздравнадзора по УР в

отношении ООО «Фармасервис» в период с 16 по 25 августа 2010 г., было установлено, что в витрине торгового зала были размещены следующие лекарственные средства, отмеченные значком «О!»: Но-шпа (международное наименование: дротаверин) таб. 40 мг. № 20, производства Хиноин Завод Фармацевтических и Химических Продуктов А.О. по цене 86 руб. 00 коп.; АЦЦ гранулят (международное наименование: ацетилцистеин), д/р-ра орал. (апельс) 100 мг./ пак № 20, производства Гексал АГ по цене 126 руб. 00 коп.
В соответствии с распоряжением Правительства РФ от 30.12.2009 г. № 2135-р об утверждении перечня жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств лекарственные препараты Но-шпа, АЦЦ гранулят относятся к перечню жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств.
В соответствии с Перечнем продукции производственно-технического назначения, товаров народного потребления и услуг, на которые государственное регулирование цен (тарифов) на внутреннем рынке Российской Федерации осуществляет Правительство РФ и федеральные органы исполнительной власти, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 07 марта 1995 г. № 239, государственное регулирование цен (тарифов) на внутреннем рынке РФ на лекарственные средства, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств, осуществляют Правительство РФ и федеральные органы исполнительной власти.
Согласно п. 4 Правил установления предельных размеров оптовых и предельных размеров розничных надбавок к фактическим отпускным ценам производителей на лекарственные препараты, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, в субъектах РФ, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 29.10.2010 г. № 865, сумма оптовых надбавок к фактической отпускной цене производителя на лекарственный препарат, применяемых всеми организациями оптовой торговли, участвующими в реализации этого лекарственного препарата на территории субъекта Российской Федерации, не должна превышать соответствующий предельный размер оптовой надбавки, установленный органом исполнительной власти этого субъекта Российской Федерации.
На территории Удмуртской Республики Постановлением Региональной энергетической комиссии УР от 28.01.2010 г. № 1/1 «О предельных оптовых и предельных розничных надбавках на жизненно необходимые и важнейшие лекарственные средства» предельная оптовая надбавка на жизненно необходимые и важнейшие лекарственные средства в данной ценовой группе установлена в размере 10% к фактическим отпускным ценам производителей, без учета НДС, а предельная розничная надбавка на указанные лекарственные средства в данной ценовой категории установлена в размере 30 %.
Из пояснений ООО «Фармасервис» следует, что ценообразование в аптеке, расположенной по адресу: г. Ижевск. пл. 50 лет Октября, 6, является розничным. Лекарственные же препараты, отмеченные значком «О!» продаются по средней цене на оптовом рынке Удмуртской Республики. Вместе с тем, лекарственные препараты Но-шпа, АЦЦ гранулят относятся к перечню жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств, цены на которые подлежат государственному регулированию.

Согласно информации о предельных отпускных ценах, зарегистрированных и внесенных в Государственный реестр цен на ЖНВЛС по состоянию на 15.08.2010 г., размещенной на сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития, отпускная цена на следующие

лекарственные средства составляла:
Но-шпа таб. 40 мг. № 20, производства Хиноин Завод Фармацевтических и Химических Продуктов А.О. – 71 руб. 14 коп.;
АЦЦ гранулят, д/р-ра орал. (апельс.) 100 мг./ пак № 20, производства Гексал АГ – 89 руб. 56 коп.
С учетом предельных оптовых надбавок в данной ценовой группе предельная (максимальная) оптовая цена на данные лекарственные средства на территории УР составляла:
Но-шпа таб. 40 мг. № 20, производства Хиноин Завод Фармацевтических и Химических Продуктов А.О. – 78 руб. 25 коп. без НДС; 86 руб. 08 коп. с НДС;
АЦЦ гранулят, д/р-ра орал. (апельс.) 100 мг./ пак № 20, производства Гексал АГ – 98 руб. 52 коп. без НДС; 108 руб. 37 коп. с НДС.

В соответствии с пунктом 4) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г.№ 38-ФЗ «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 приобретения товара.
Согласно фотографиям ценников ООО «Фармасервис» от 15.08.2010 г., в аптеке, расположенной по адресу: г. Ижевск, площадь 50 лет Октября, д. 6, цена на следующие лекарственные средства, отмеченные значком «О!», составляла:
- Но-шпа таб. 40 мг. № 20, производства Хиноин Завод Фармацевтических и Химических Продуктов А.О. – 86 руб. 00 коп. (п/нак. № 1143 от 28.07.2010 г.), что в пределах оптовой цены на данное лекарственное средство на территории Удмуртской Республики.
- АЦЦ гранулят, д/р-ра орал. (апельс.) 100 мг./ пак № 20, производства Гексал АГ – 126 руб. 00 коп. (п/нак. № 1007 от 01.07.2010 г.), что превышает предельную оптовую цену на данное лекарственное средство на территории Удмуртской Республики, составляющую 98 руб. 52 коп. без НДС; 108 руб. 37 коп. с НДС.

Исходя из изложенного, реклама следующего содержания: «АПТЕКА ОПТОВЫХ ЦЕН О! * Цены на товары, отмеченные знаком «О!» соответствуют уровню оптовых по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» по УР», размещенная на внешней стене и торце жилого дома, расположенного по адресу: г. Ижевск, пл. 50 лет Октября, 6, содержит не соответствующие действительности сведения о том, что цены на товары, отмеченные значком «О!», соответствуют уровню оптовых цен, поскольку цена продажи лекарственного средства АЦЦ гранулят, д/р-ра орал. (апельс.) 100 мг./ пак № 20, производства Гексал АГ (126, 00 руб.), отмеченная значком «О!», превышает максимально возможную оптовую цену на данное лекарственное средство на территории Удмуртской Республики, что является нарушением п. 4) ч. 3 ст. 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 Федерального закона.
Таким образом, рекламодатель ООО «Фармасервис», определив объект рекламирования и содержание рекламы «АПТЕКА ОПТОВЫХ ЦЕН О! * Цены на товары, отмеченные знаком «О!» соответствуют уровню оптовых по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» по УР», размещенной на внешней стене и торце жилого дома, расположенного по адресу: г. Ижевск, пл. 50

лет Октября, 6, нарушило пункт 4) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

01.12.2010 г. на заседании Комиссии доказательства устранения со стороны ООО «Фармасервис» нарушения законодательства РФ о рекламе представлены не были. Следовательно, Комиссия Удмуртского УФАС России, руководствуясь п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Фармасервис» предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Руководствуясь частью 1 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с п. 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43 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 Приказа ФАС от 28.12.2007 г. N 453 «Об утверждении Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», Комиссия Удмуртского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «АПТЕКА ОПТОВЫХ ЦЕН О! * Цены на товары, отмеченные знаком «О!» соответствуют уровню оптовых по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» по УР», по отношению к лекарственному препарату АЦЦ гранулят, размещенную на внешней стене и торце жилого дома, расположенного по адресу: г. Ижевск, пл. 50 лет Октября, 6, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 4) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО «Фармасервис» рекламодателем, нарушившим требования пункта 4) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ООО «Фармасервис» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № СЮ04-03/2010-198Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Фармасервис» и виновного должностного лица общества дел об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии