

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – <...>, рассмотрев обращение перенаправленное ФАС России (вх. № 7563 от 03.06.2021), представленное ООО «Гедеон Рихтер Фарма» по факту распространения рекламы рецептурного лекарственного препарата «Женале» посредством рекламной листовки в аптеке «Копейка» по адресу<...> в феврале 2021 года, что имеет признаки нарушения пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 8 части 1 статьи 24, части 6 статьи 24, части 8 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) на рассмотрение поступило обращение перенаправленное ФАС России (вх. № 7563 от 03.06.2021), представленное ООО «Гедеон Рихтер Фарма» по факту распространения рекламы рецептурного лекарственного препарата «Женале» посредством рекламной листовки в аптеке «Копейка» по адресу: <...> в феврале 2021 года, что имеет признаки нарушения пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 8 части 1 статьи 24, части 6 статьи 24, части 8 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

Фотография с рекламным материалом представлена ниже:

<...>

<...>

Объектом рекламирования является предложение по приобретению лекарственного препарата «Женале», представленных в ООО «Ваш доктор».

Согласно части 1 статьи 3 Закона «О рекламе», под рекламой понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием 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. Тем самым признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, формировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В соответствии с частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, согласно пункту 1 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Листовка содержит некорректное сравнение с веществом «Левоноргестрел». Согласно приведенной в Листовке таблицы эффективность «Левоноргестрела» в первые 24 часа составляет 95%, в первые 48 часов – 85%, а в первые 72 часа – 58%.

Данная информация соответствует информации, приведенной в инструкции к препарату «Левоноргестрел», однако информации о том, что эффективность препарата «Женале» в первые 24-48 часа после незащищенного полового акта составляет 99%, а также что эффективность препарата через 72 часа после незащищенного полового акта составляет 98% в инструкции к препарату «Женале» не содержится, что является некорректным сравнением рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», при анализе информации,

содержащейся в рекламе, судам необходимо иметь в виду, что рекламодаделец несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющейся.

Суды должны учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

Поэтому реклама может быть признана недостоверной и в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов.

В соответствии с п. 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего.

Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных средств не должна гарантировать положительное действие объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий.

Указание в листовке на то, что эффективность препарата «Женале» составляет 99% свидетельствует о гарантии положительного действия лекарственного препарата и его эффективности, что является нарушением действующего законодательства.

Согласно информации, указанной в Листовке «эффективность препарата «Женале» в первые 24-48 часа после незащищенного полового акта составляет 99%, и эффективность препарата 72 часа после незащищенного полового акта составляет 98%».

Согласно части 6 статьи 24 Закона «О рекламе» сообщение в рекламе о свойствах и характеристиках, в том числе о способах применения и использования, лекарственных препаратов и медицинских изделий допускается только в пределах показаний, содержащихся в утвержденных в установленном порядке инструкциях по применению и использованию таких объектов рекламирования.

Данная информация в Листовке не находит подтверждения в инструкции по применению препарата «Женале», что является нарушением части 6 статьи 24 Закона «О рекламе».

Согласно части 8 статьи 24 Закона «О рекламе» реклама лекарственных препаратов в формах и дозировках, отпускаемых по рецептам на лекарственные препараты, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, а также медицинских изделий, для использования которых требуется специальная подготовка, не допускается иначе как в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий и в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях.

Поскольку указанная Листовка была размещена в открытом доступе, а именно в аптеке на столике для клиентов, то данный факт является нарушением части 8 статьи 24 Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2 статьи 5, пункта 8 части 1 статьи 24, части 6 статьи 24, части 8 статьи 24 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодаделец.

Статьей 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации. При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы (письмо ФАС России от 31.05.2016 N АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе»).

Рекламодателем является ООО «Ваш доктор» (ИНН: 165911551958, юридический адрес: 420138, Республика Татарстан, г. Казань, Проспект Победы, д. 30, к. 1, пом. 1001).

Ввиду изложенного и на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона о рекламе, а также в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Возбудить производство по делу №016/05/24-1426/2021 по признакам нарушения пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 8 части 1 статьи 24, части 6 статьи 24, части 8 статьи 24 Закона «О рекламе».

Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель – ООО «Гедеон Рихтер Фарма»;

- лицо, обладающее сведениями – ООО «Изварино Фарма» (108817, г. Москва, п. Внуковское, Внуковское шоссе, 5-й км, довол. 1, стр. 1).

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Ваш доктор» (ИНН: 165911551958, юридический адрес: 420138, Республика Татарстан, г. Казань, Проспект Победы, д. 30, к. 1, пом. 1001).

3. Назначить дело №016/05/24-1426/2021 к рассмотрению на 08 сентября 2021 г. в 13 часов 00 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, 2-й этаж, зал заседаний.

4. ООО «Ваш доктор» в течение пяти дней со дня получения настоящего запроса необходимо представить в Управление (на электронный почтовый адрес: to16@fas.gov.ru, с дублированием на to16-...@fas.gov.ru) надлежащим образом следующие заверенные копии документов и сведений:

договоры на изготовление и размещение вышеуказанной рекламной Листовки, с приложением платежных поручений и иных документов, на основании которых производилось размещение рекламы лекарственного препарата «Женеле»;

информация об изготовителе вышеуказанной рекламной листовки;

письменные пояснения относительно содержания рекламы с указанием рекламируемого объекта, в том числе с указанием, на основании чего проводилось сравнение;

письменные объяснения по существу претензий, а также обстоятельств распространения рекламы;

иные документы и сведения, имеющие значение для дела, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование.

5. ООО «Изварино Фарма» в течение пяти дней со дня получения настоящего запроса необходимо представить в Управление (на электронный почтовый адрес: to16@fas.gov.ru, с дублированием на to16-...@fas.gov.ru) надлежащим образом следующие заверенные копии документов и сведений:

письменные объяснения по существу претензий, а также обстоятельств распространения рекламы;

договорные отношения с ООО «Ваш доктор» на основании которых производилось размещение рекламы лекарственного препарата «Женеле».

В случае, если какие-либо пункты не реализованы (отсутствуют), указать мотивированную причину отсутствия данных документов или сведений.

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ по пунктно, согласно списку запрашиваемой информации, а также в сопроводительном письме необходимо указать ссылку на исходящий номер, указанный в левом верхнем углу первой страницы запроса.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт наложение административного штрафа, предусмотренную частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Явка лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, обязательна.

ВНИМАНИЕ: В целях предотвращения угрозы распространения вируса COVID-19 (коронавирус) Управление рекомендует представлять свои интересы путем направления письменных пояснений, без непосредственного присутствия (по возможности) на заседании, либо подключением к TrueConf. В случае принятия решения о явке на заседание Комиссии просим обязательно обеспечить меры предосторожности и на заседании использовать медицинскую маску (иные средства защиты).

<...>