

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 17-03-14.3-02/278

об административном правонарушении

29 мая 2017
Волгоград

г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы Волгоградской области Никуйко Ирина Борисовна, рассмотрев протокол и материалы дела № 17-03-14.3-02/278 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Волжская аптека» (ОГРН 1115256001365, ИНН/КПП 5256101984/525601001, адрес регистрации по состоянию на 19.04.2017: г. Нижний Новгород, ул. Лескова, д. 4, пом. 3, дата регистрации 02.03.2011) в связи с распространением на аптечных пунктах «Ладушка» в г. Волжский, г. Волгоград, в том числе в сентябре-октябре 2016 года, ненадлежащей рекламы, а именно рекламы, нарушающей требования подп. 4 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Волгоградского УФАС России территориальным отделом в г. Волжском Управления Роспотребнадзора по Волгоградской области Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека было передано заявление гр. К... (вх. № 8971 эл. от 27.09.2016). В заявлении, поступившем в отдел в г. Волжском Управления Роспотребнадзора по Волгоградской области Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека 16.09.2016, заявитель указал, что аптека «Ладушка» позиционирует себя как «Аптека низких цен». Однако, как указывает гражданин, цены в аптеке на определённые препараты завышены в сравнении с иными аптечными учреждениями. Заявитель расценивает информацию, размещенную снаружи павильона аптеки «Ладушка», в качестве рекламы и считает её недостоверной. В частности, Заявитель указывает, что препарат «Аторвастатин» в аптеке «Ладушка» стоит 270 руб., в другой аптеке (аптека «Эконом») цена на данный препарат значительно ниже – 119 руб. 20 коп. (приложен кассовый чек от 13.09.2016).

Распространение информации «*Ладушка. Аптека низких цен*» по адресу, указанной Заявителем (г. Волжский, Волгоградская область, ул. Пионерская, 38 «Б»), было также зафиксировано специалистами Волгоградского УФАС России актом от 10.10.2016 № 239-Р. Актом мониторинга наружной рекламы подтверждается также распространение следующей информации на аптечном пункте по указанному адресу: «*Ладушка. Программа доступные лекарства /с изображением силуэтов двух взрослых и детей/. Ладушка. Система контроля и качества /с изображением «Гиппократовой чаши»/ Ладушка. Аптека низких цен /с изображением кошелька/».*

Отделом экономического анализа Волгоградского УФАС России была проделана работа по сбору и анализу информации о розничных ценах на лекарственные препараты в аптеках г.Волгограда и г.Волжского Волгоградской области за период январь-октябрь 2016 г. По результатам предварительного анализа был сделан вывод о том, что в анализируемый период по большинству препаратов цены в аптеках «Ладушка» не относятся к категории низких относительно цен конкурирующих аптек.

Согласно п. 4 ч. 3 ст. 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 приобретения товара.

Хозяйствующим субъектом, осуществляющим предпринимательскую деятельность в сети аптек «Ладушка» на территории Волгоградской области является ООО «Волжская аптека» (ОГРН 1115256001365).

По результатам рассмотрения заявления было возбуждено и рассмотрено дело № 16-03-5-02/743 по признакам нарушения п. 4 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе в отношении ООО «Волжская аптека».

Согласно п. 1 ст. 3 Закона о рекламе реклама – 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 или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация «*Аптека низких цен. Ладушка. Программа доступные лекарства. Ладушка. Система контроля качества. Ладушка. Аптека низких цен*», размещённая на аптечном пункте, расположенном по адресу г. Волжский, Волгоградская область, ул. Пионерская, 38 «Б», с учётом целевой направленности и манеры исполнения является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы, установленным п.1 ст. 3 Закона о рекламе.

Распространение рекламы аналогичной той, на предмет которой получено заявление гражданина, было зафиксировано Волгоградским УФАС России и на территории г. Волгограда по ул. им. 8-ой Воздушной Армии, д. 40 (акт

мониторинга № 240-р от 10.10.2016).

Размещённая на аптеках «Ладушка» информация на указанных рекламных носителях, распространённая в г. Волжском и г. Волгограде по указанным в актах № 239-р и 240-р от 10.10.2016 адресам, используется для привлечения внимания к аптечным пунктам «Ладушка». Объектом рекламирования выступает сама аптека, а также программа «Доступные лекарства», реализуемая аптеками «Ладушка».

При этом под объектом рекламирования понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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).

В данном случае, размещённая ООО «Волжская аптека» реклама за счёт указания на низкие цены формирует интерес потребителей к аптеке «Ладушка», реализуемым ею лекарственным препаратам и способствует их продвижению на соответствующем рынке розничной реализации лекарственных средств. Цены на товары – один из ведущих факторов конкурентной борьбы, поэтому указание на низкие цены в аптеке привлекает внимание потребителей к объекту рекламирования и способно сформировать интерес потребителей к рекламируемой аптеке и ее ассортименту.

Исходя из понятия рекламы, закрепленного п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, цель любого рекламного послания - привлечь внимание потребителя к рекламируемому продукту (товару, услуге), заинтересовать его. Однако, определяя рекламу как информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, Закон о рекламе установил определенные ограничения для рекламодателей, а именно недопустимость недобросовестной и недостоверной рекламы (ч. 1 ст. 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 приобретения товара (п. 4 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе).

Пленум ВАС РФ в постановлении от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в п. 29 указал, что при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной необходимо исходить из того, что 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.

Потребитель при выборе товара посредством восприятия рекламы делает свой выбор, исходя из самой понятной и самой в его понимании необходимой информации. В большинстве случаев используемые в рекламной информации фразы трактуются рядовым потребителем рекламы буквально. Потребитель, не имеет обязанности проведения анализа рекламы, проверки достоверности и достаточности заявленных в ней сведений.

Для обыденного сознания характерно множественное понимание смысла того или иного текста, зависящее от социального и индивидуального опыта человека, в силу чего рекламный слоган «Аптека низких цен» может иметь множество значений, однако, как подтверждается и заявлением и пояснениями заявителя на заседании Комиссии, доминирующим смыслом данного слогана для потребителя является следующий - в аптеке «Ладушка» цены на любые лекарственные средства низкие (то есть имеют преимущество) по сравнению с ценами в других аптеках г. Волжский или г. Волгограда.

Послание «Аптека низких цен» несёт положительную смысловую окраску, привлекая тем самым внимание потребителя к аптеке и побуждая приобрести лекарства именно в данной аптеке. При этом реклама не уточняет, что низкие цены могут быть установлены не на весь ассортимент лекарственных препаратов, а на определённые группы и категории лекарств, в том числе в зависимости от производителя и поставщика.

В целях оценки на предмет достоверности рассматриваемой рекламы Волгоградским УФАС России был проведен сравнительный анализ средних розничных цен на лекарственные препараты в границах г. Волгограда и г. Волжского за период январь-октябрь 2016 г., цены аптек «Ладушка» (ООО «Волжская аптека») были сопоставлены с ценами других аптек.

В качестве исходной информации Волгоградским УФАС России были обработаны данные о розничных ценах на конкретные лекарственные препараты (определённые форма выпуска, дозировка препарата и производитель), представленные аптечными учреждениями г. Волгограда и г. Волжского.

Выбор лекарственных препаратов обусловлен размещенным на сайте DSM Group (маркетинговое агентство, которое специализируется на исследованиях фармацевтического рынка) рейтингом первых 20 торговых наименований лекарственных препаратов по стоимостному объёму за период с января по июнь 2016 года на территории Волгоградской области (<http://dsm.ru/marketing/free-information/ratings.html?rd=8&yd=2016&md=3&bt=1>), а также топ-50 наиболее продаваемых лекарственных средств в 2015 году.

Результаты анализа содержатся в Аналитической записке от 16.12.2016 № 301, подготовленной отделом экономического анализа

Волгоградского УФАС России «О сопоставлении средних розничных цен на лекарственные препараты с ценами, установленными ООО «Волжская аптека» в границах г. Волгограда и г. Волжского за период январь-октябрь 2016 г.»

Результаты данного анализа показали, что розничные цены ООО «Волжская аптека» выше средних розничных цен аптек г. Волгограда за весь рассматриваемый период на следующие лекарственные препараты: «Конкор», «Эссенциале-Форте Н», «Кардиомагнил», «Пенталгин», «Ингавирин», «Амиксин», «Лазолван», «Флемоксин», «Эреспал», «Панкреатин», «Долобене», «Тенотен», «Лизобакт», «Тандум Верде», «Линекс», «Мирамистин», «Найз гель», «Энтерофурил», «Троксевазин», «Аква Марис», «Полидекса», «Экзодерил», «Эргоферон», «Анаферон», «Виферон», «Стрепсилс», «Гриппферон», «Циклоферон», «Анальгин», «Тизин Ксило».

При этом цены ниже средних розничных цен за весь рассматриваемый период в ООО «Волжская аптека» в г. Волгограде были выявлены только на три препарата: «Кагоцел», «Нурофен», «Лозап».

Розничные цены ООО «Волжская аптека» выше средних розничных цен аптек г. Волжский за весь рассматриваемый период на следующие лекарственные препараты: «Эссенциале-Форте Н», «Пенталгин», «Арбидол», «Сумамед», «Лазолван», «Полидекса», «Гриппферон», «Оциллококцидум».

По лекарственным препаратам, не отраженным в вышеперечисленных списках, цены реализации, установленные ООО «Волжская аптека» либо сопоставимы со средними розничными ценами аптек г. Волгограда и г. Волжского, либо отличаются в разные периоды времени как большую, так и в меньшую сторону.

Выводы, изложенные в аналитической записке от 16.12.2016 № 301, подтверждают несоответствие действительности (недостоверность) заявленной в рекламном слогане «Аптека низких цен» характеристики аптек «Ладушка», расположенных на территории г. Волгограда и г. Волжского Волгоградской области.

В соответствии с п.п. 5-7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В рассматриваемом случае в качестве рекламодателя и рекламораспространителя выступило ООО «Волжская аптека» (г. Н. Новгород, ул. Лескова, д. 4, пом. 3), осуществляющее предпринимательскую

деятельность на территории Волгоградской области на рынке розничной торговли лекарственными препаратами.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с п. 6 ст. 38 Закона о рекламе рекламодаделец несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 2-8 ст. 5 Закона о рекламе.

Рассматриваемая реклама «*Ладушка. Аптека низких цен*», распространённая на аптечных пунктах «Ладушка» в г. Волжский, г. Волгоград в сентябре-октябре 2016 года, решением Комиссии Волгоградского УФАС России по делу № 16-03-5-02/743 от 30.01.2017 признана ненадлежащей, не соответствующей подп. 4 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе. ООО «Волжская аптека» было выдано предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Предписание по делу № 16-03-5-02/743 было исполнено, о чём Волгоградское УФАС России было уведомлено письмом вх. № 1480 от 15.02.2017.

Нарушение рекламоделателями, рекламодателями, рекламодателями, рекламодателями, рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе в силу ч. 4 ст. 38 Закона о рекламе влечёт за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [ч.ч. 2 - 6](#) ст. КоАП РФ, [ч. 4 ст. 14.3.1](#), [ст. ст. 14.37, 14.38, 19.31](#) КоАП РФ, влечёт наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей (ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ).

В соответствии с ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями [раздела II](#) КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Для составления протокола в адрес ООО «Волжская аптека» направлено уведомление о составлении протокола (исх. № 02-17/2444 от 25.04.2017).

На составление протокола представитель юридического лица не явился. Ходатайств, заявлений, объяснений от хозяйствующего субъекта не

поступило.

15 мая 2017 года заместителем начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы Волгоградского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении в отношении в отношении ООО «Волжская аптека» (ОГРН 1115256001365, ИНН/КПП 5256101984/525601001, адрес регистрации по состоянию на 19.04.2017: г. Нижний Новгород, ул. Лескова, д. 4, пом. 3, дата регистрации 02.03.2011) по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Определением от 15.05.2017 рассмотрение дела № 17-03-14.3-02/278 было назначено на 29.05.2017.

На рассмотрение дела представитель ООО «Волжская аптека» не явился. Заявлений, ходатайств, объяснений от хозяйствующего субъекта не поступило.

Административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность (ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ).

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

У ООО «Волжская аптека» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но Обществом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению

В действиях ООО «Волжская аптека» содержится состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, - нарушение рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 ст. 14.3 КоАП РФ, ст. ст. 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ.

Объектом правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует размещение рекламы, нарушающей требования законодательства

о рекламе.

Правонарушение, предусмотренное ч 1 ст. 14.3 КоАП РФ, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям пренебрежительным отношением лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям, предусмотренным Законом о рекламе, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ предусматривает наступление административной ответственности вне зависимости от наличия/отсутствия отрицательных последствий распространения ненадлежащей рекламы.

Как указано в п. 19.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной [части](#) КоАП РФ.

В соответствии с п. 2 ч . 1 ст. 4.3. КоАП РФ повторное совершение однородного административного правонарушения - совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

Должностное лицо, рассматривающее дело, не располагает данными о том, что ранее ООО «Волжская аптека» привлекалось к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Изменения в КоАП РФ, связанные с поддержкой субъектов малого и среднего предпринимательства, вступили в силу с 04.07.2016.

Являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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](#) КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных [ч. 2 ст. 3.4](#) КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных [ч. 2 ст.4.1.1](#) КоАП РФ (ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ).

Предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Статья 4.1.1 КоАП РФ применяется при выявлении нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе, в т.ч. ст.14.3 КоАП РФ при наличии обстоятельств, установленных ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ в совокупности с положениями ч. 2 ст. 3.4. КоАП РФ.

Ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ установлено, что 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.

На основании статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее - ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ») субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенному на сайте Федеральной налоговой службы <https://mrsp.nalog.ru/search.html>, ООО «Волжская аптека» (ОГРН 1115256001365) относится к категории «Малое предприятие».

Кроме того, должностным лицом при рассмотрении дела 17-03-14.3-02/278 установлены обстоятельства, предусмотренные частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ (правонарушение совершено впервые, угрозы вреда жизни и здоровью людей, имущественного ущерба нет).

Должностное лицо, рассматривающее дело № 17-03-14.3-02/278, в рассматриваемом случае усматривает основания для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ и для замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 24.5, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Волжская аптека» (ОГРН 1115256001365, ИНН/КПП 5256101984/525601001, адрес регистрации по состоянию на 19.04.2017: г.

Нижний Новгород, ул. Лескова, д. 4, пом. 3, дата регистрации 02.03.2011) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. На основании ст. 4.1.1 КоАП РФ заменить ООО «Волжская аптека» (ОГРН 1115256001365, ИНН/КПП 5256101984/525601001, адрес регистрации по состоянию на 19.04.2017: г. Нижний Новгород, ул. Лескова, д. 4, пом. 3, дата регистрации 02.03.2011) административный штраф, предусмотренный ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, на предупреждение.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела. Постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

На основании статьи 30.3 КоАП жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток 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.