

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/54-2016

23 августа 2016 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/54-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> рекламы, содержащей признаки нарушения требований пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...>, извещенной надлежащим образом,

в присутствии представителей – <...> (доверенность № 101 от 23.08.2016)

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области был установлен факт распространения на рекламной конструкции, установленной на фасаде жилого дома № 4 по ул. Фугенфирова в г. Омске, рекламы следующего содержания: «ОНЛАЙН ЗАКАЗ farmakoreika.ru Доставка Вашего лекарства до двери! 8-800-200-97-07».

Из содержания указанной рекламы следует, что расположенный в доме № 4 по ул. Фугенфирова в г. Омске аптечный пункт «ФАРМАКОПЕЙКА®» предлагает, в том числе услугу по заказу лекарственных препаратов через сайт либо по телефону с возможностью их доставки покупателю «до двери», что является недостоверной информацией, нарушающей требования пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

В соответствии с пунктом 4 Правил продажи отдельных видов товаров, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 № 55, при осуществлении розничной торговли в месте нахождения покупателя вне стационарных мест торговли: на дому, по месту работы и учебы, на транспорте, на улице и в иных местах (далее именуется - разносная торговля) не допускается продажа продовольственных товаров (за исключением мороженого, безалкогольных напитков, кондитерских и хлебобулочных изделий в упаковке изготовителя товара), лекарственных препаратов, медицинских изделий, ювелирных и других изделий из драгоценных металлов и (или) драгоценных

камней, оружия и патронов к нему, экземпляров аудиовизуальных произведений и фонограмм, программ для электронных вычислительных машин и баз данных.

В соответствии с частью 2 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Согласно [пункту 5](#) Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612, не допускается продажа дистанционным способом алкогольной продукции, а также товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством Российской Федерации.

Указом Президента Российской Федерации от 22.02.1992 № 179 утвержден [Перечень](#) видов продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещена, в который в том числе входят и лекарственные средства.

Таким образом, продажа лекарственных препаратов дистанционным способом, при котором возможна продажа таких товаров вне специально оборудованных помещений, не допускается, следовательно, реклама дистанционного способа продажи лекарственных препаратов является недостоверной.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодаделец.

Согласно информации, размещенной на режимной вывеске у входа в аптечный пункт «ФАРМАКОПЕЙКА®», лицом, осуществляющим деятельность в данном аптечном пункте, является индивидуальный предприниматель <...>, которая по определению является рекламодателем, т.е. лицом, определившим объект рекламирования (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе».

В своих объяснениях б/н и б/д (вх. № 6373 от 22.08.2016) ИП <...> указывает следующее:

« 1.«ФАРМАКОПЕЙКА®» - зарегистрированный товарный знак, принадлежащий ООО «Медэкспорт-Северная звезда». Я использую указанный товарный знак на основании договора франчайзинга от 05.05.2015 г.

2. На баннере, который цитируется в вышеуказанном определении УФАС по Омской области, речь идет ни о доставке на дом каких-либо товаров, а о таких услугах как «Резервирование товара в аптеке» и «Заказ редких и дорогостоящих препаратов»...

...На основании вышеизложенного считаю, что рекламная информация, содержащаяся на баннере, установленном на фасаде здания по адресу: г. Омск, ул. Фугенфирова, д.4, не нарушает действующее рекламное законодательство.

3. Также сообщаю, что рекламный баннер, содержание которого является предметом спора, изготовлен и установлен весной 2015 года, то есть более 1 года назад, в связи с чем договор на изготовление указанного баннера и иные документы были уничтожены в соответствии со ст. 12 ФЗ «О рекламе» (по истечении одного года с момента прекращения срока действия договора).

Комиссия Омского УФАС России при рассмотрении дела № 06-10.1/54-2016 пришла к следующим выводам:

- распространенная информация «ОНЛАЙН ЗАКАЗ farmakopeika.ru Доставка Вашего лекарства до двери! 8-800-200-97-07» обладает всеми признаками рекламы – распространена наружным способом в адрес неопределенного круга лиц и направлена на привлечение внимания к товарам, предлагаемым к реализации через интернет-сайт или с использованием телефонной связи, т.е. «доставке лекарств до двери», реализуемых дистанционным способом;

- рекламная информация, распространенная на рекламной конструкции, размещенной на фасаде жилого дома № 4 по ул. Фугенфирова в г. Омске, не содержит информации о «Резервировании товара в аптеке» и «Заказе редких и дорогостоящих препаратов», как указано в объяснениях ИП <...>;

- исходя из объяснений ИП <...>, рекламная конструкция изготовлена и установлена ИП <...> весной 2015 года;

- рекламодателем (т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом) и рекламораспространителем (т.е. лицом, осуществившем распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств) указанной рекламной информации является ИП <...>, осуществляющая деятельность в аптечном пункте «ФАРМАКОПЕЙКА®» на основании договора субаренды нежилого помещения б/н от 01.04.2016.

Таким образом, рассмотрев материалы дела, заслушав объяснения представителя <...>, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении индивидуальным предпринимателем <...> требований пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» при распространении наружной рекламы дистанционного способа продажи лекарственных препаратов.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «ОНЛАЙН ЗАКАЗ farmakopeika.ru Доставка Вашего лекарства до двери! 8-800-200-97-07», распространенную индивидуальным предпринимателем <...> на фасаде жилого дома № 4 по ул. Фугенфирова в г. Омске, поскольку в ней нарушены требования пункта 3 части 3 статьи 5

Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 23 августа 2016 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/54-2016

23 августа 2016 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 23.08.2016 по делу № 06-10.1/54-2016 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной индивидуальным предпринимателем <...> на фасаде жилого дома № 4 по ул. Фугенфирова в г. Омске, нарушающей требования пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

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, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю <...> в срок до 14 сентября 2016 года прекратить нарушение пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламы продажи лекарственных препаратов дистанционным способом.

2. Индивидуальному предпринимателю <...> представить в Омское УФАС России

доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 16 сентября 2016 года.

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

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