

РЕШЕНИЕ

по делу №104 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

11 ноября 2011 года

г. Ставрополь

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Никитин С.И. – председатель Комиссии, руководитель управления;

Жуков И.А. - член Комиссии, главный специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции;

Рябенко Е.В. - член Комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело №104 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту, указывающему на наличие в действиях ОАО «СГА» признаков нарушения пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителя ОАО «СГА» <***> (доверенность №26/11 от 25.10.2011),

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного контроля за рекламной деятельностью хозяйствующих субъектов было выявлено нарушение законодательства о рекламе.

В городе Ставрополе в октябре 2011 года на фасадах аптек «Городская аптека» был зафиксирован факт распространения наружной рекламы «Аптечная справочная служба, 29-29-29, www.gorapteka.ru» с использованием образа фармацевтического работника – женщины в белом халате и в белом колпаке с надписью на бейджике «фармацевт».

В соответствии с пунктом 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в рекламе не допускается использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе медицинских услуг, средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4

части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является ОАО «СГА».

На рассмотрении дела <***> не признала допущенное нарушение Федерального закона «О рекламе», сослалась на письменные объяснения ОАО «СГА» (исх. №02-13/685 от 07.11.2011). По мнению ОАО «СГА», агентский договор №01-7/10 от 02.08.2010, заключенный между ОАО «СГА» (Принципал) и ИП <***> (Агент), является бесспорным доказательством того, что рекламодателем спорной рекламы является ИП <***>.

С данным мнением ОАО «СГА» Комиссия Ставропольского УФАС России не согласна по следующим основаниям.

Предметом агентского договора №01-7/10 от 02.08.2010 является обязательство Агента по организации рекламной кампании, направленной на привлечение внимания к услугам, оказываемым ОАО «СГА», определение объектов рекламирования, способов рекламирования, объема, содержания и способов размещения рекламных материалов.

Однако наличие договорных отношений с производителем и распространителем рекламы само по себе не свидетельствует о том, что Общество не является ее рекламодателем.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из данного определения видно, что статус лица как рекламодателя не связан исключительно с наличием или отсутствием договорных отношений с рекламодателем или рекламопроизводителем.

Ненадлежащая реклама по своему содержанию являлась рекламой ОАО «СГА», поскольку размещалась на фасаде аптек, принадлежащих обществу, содержала в себе информацию, используемую Обществом в своей предпринимательской деятельности - контактный телефон и сайт Общества. ОАО «СГА» при рекламировании своей предпринимательской деятельности использовало образ фармацевтического работника - в нарушение пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

ОАО «СГА» по смыслу статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» является субъектом, в интересах которого непосредственно распространялась указанная реклама.

Исходя из этого, законодательство устанавливает презумпцию вины рекламодателя по отношению к другим субъектам рекламной деятельности (рекламопроизводителю и рекламодателю) при нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в части содержания информации, предоставляемой для создания рекламы.

Целями Федерального закона «О рекламе» является развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства,

реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (статья 1 Федерального закона «О рекламе»).

ИП <***> не является ни изготовителем товара, ни его продавцом, следовательно, рекламодателем рассматриваемой антимонопольным органом рекламы быть не может в силу понятия, установленного частью 5 статьи 3 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе».

Таким образом, рекламодателем вышеуказанной рекламы является именно ОАО «СГА».

Таким образом, ОАО «СГА» допущено нарушение пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении рекламы немедицинских услуг, в которой использовался образ фармацевтического работника.

Руководствуясь частью 2 пункта 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 «Аптечная справочная служба, 29-29-29, www.gorapteka.ru» с использованием образа фармацевтического работника – женщины в белом халате и в белом колпаке с надписью на бейджике «фармацевт», распространенную ОАО «СГА», поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ОАО «СГА» предписание о прекращении нарушения пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ставропольского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 14.11.2011. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.