

РЕШЕНИЕ

09.04.2009 г. г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: В.И. Шевченко, руководитель управления,

члены Комиссии:

Е.П. Фоминых, начальник отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатирования;

Н.В. Базарова, специалист-эксперт отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатирования;

рассмотрев дело №06-11/07-09, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в рекламно-информационном еженедельнике «Аукционъ online» №9(432) от 15 марта 2009г. на стр.6 рекламы услуг ООО «Элит Оптика» следующего содержания: «Дорогие женщины! Сердечно поздравляем вас с праздником весны и приглашаем воспользоваться услугами нашего салона. КОНСУЛЬТАЦИЯ ОФТАЛЬМОЛОГА. КОМПЬЮТЕРНАЯ ДИАГНОСТИКА. КОНТАКТНАЯ КОРРЕКЦИЯ. ИЗГОТОВЛЕНИЕ ОЧКОВ ЛЮБОЙ КАТЕГОРИИ СЛОЖНОСТИ. РЕМОНТ ОЧКОВ. ГАРАНТИЙНОЕ ОБСЛУЖИВАНИЕ. АКССУАРЫ. ШИРОКИЙ ВЫБОР ОПРАВ ГОТОВЫХ И СОЛНЕЗАЩИТНЫХ ОЧКОВ. Скидка 10% с 8 марта по 1 июня...». Указанная реклама содержит признаки нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе

– от ООО «Формат Сити» (юридический адрес: пр. Фрунзе , 115, г. Томск, 634021) представитель С;

- от ООО «Элит Оптика» (юридический адрес: (634006, г. Томск, ул. Вокзальная, 21, 74) директор Ш

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении контроля за соблюдением законодательства о рекламе в рекламно-информационном еженедельнике «Аукционъ online» №9(432) от 15 марта 2009г. на стр. 6 размещена реклама услуг ООО «Элит Оптика» следующего содержания: «Дорогие женщины! Сердечно поздравляем вас с праздником весны и приглашаем воспользоваться услугами нашего салона. КОНСУЛЬТАЦИЯ ОФТАЛЬМОЛОГА. КОМПЬЮТЕРНАЯ ДИАГНОСТИКА. КОНТАКТНАЯ КОРРЕКЦИЯ. ИЗГОТОВЛЕНИЕ ОЧКОВ ЛЮБОЙ КАТЕГОРИИ СЛОЖНОСТИ. РЕМОНТ ОЧКОВ. ГАРАНТИЙНОЕ ОБСЛУЖИВАНИЕ. АКССУАРЫ. ШИРОКИЙ ВЫБОР ОПРАВ ГОТОВЫХ И СОЛНЕЗАЩИТНЫХ ОЧКОВ. Скидка 10% с 8 марта по 1 июня...».

Указанная публикация направлена на привлечение внимания к услугам ООО «Элит оптика», адресована неопределенному кругу лиц и в соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» является рекламой.

Согласно отраслевому классификатору «Сложные и комплексные медицинские услуги, утвержденному приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 16 июля 2001 г. №268 прием (осмотр, консультация) врача-офтальмолога относится к сложным и комплексным медицинским услугам.

В соответствии с «Общероссийским классификатором продукции», утвержденным постановлением Госстандарта РФ от 30.12.1993 №301, очки и оправы для очков относятся к приборам и аппаратам медицинским (в разделе 94 0000 Медицинская техника в подразделе 94 4000 Приборы и аппараты медицинские: 94 4260 1 Очки; 94 4265 9 Оправы для очков).

Таким образом, вышеуказанная реклама содержит рекламу медицинских услуг и медицинской техники.

Согласно ч.7 ст.24 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по их применению или получения консультации специалиста. В рекламе, распространяемой другими способами (кроме радиопрограмм, телепрограмм и при кино- и видео обслуживании), - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

В тексте указанной рекламы отсутствуют требуемые статьей 24 ФЗ «О рекламе» предупреждения, что свидетельствует о нарушении ч.7 ст.24 указанного Закона.

Ко дню заседания комиссии Томского УФАС России ООО «Формат Сити» представило отзыв на определение о возбуждении производства по делу №06-11/07-09, в котором указало следующее.

Оригинал-макет рекламно-информационного материала ООО «Элит Оптика» был согласован представителем заказчика — директором ООО «Элит Оптика» Ш. Претензий или замечаний к размещенному в газете «Аукционъ online» №9(432) от 15 марта 2009г. рекламному материалу от ООО «Элит Оптика» в адрес ООО «Формат Сити» не поступало. Услуги по размещению рекламы на полосе «программы» указанного номера газеты были приняты обществом с ограниченной ответственностью «Элит Оптика», о чем свидетельствует акт сдачи-приемки оказанных услуг.

В ООО «Формат Сити» установлен строгий порядок проверки текстов и макетов рекламно-информационных материалов на соответствие ФЗ «О рекламе», определены должностные лица, отвечающие за его соблюдение, и предусмотрены меры ответственности за его нарушение.

В отзыве также указывалось, что должностное лицо — главный редактор Ч по собственной невнимательности пропустила в печать ряд макетов, не соответствующих статье 24 ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении дела Комиссией Томского УФАС России представитель ООО «Формат Сити» подтвердила доводы, изложенные в отзыве на определение о возбуждении производства по делу, попросила приобщить к материалам дела заявление и приложение к нему, содержащее копию рекламного макета услуг ООО «Элит Оптика», распространенного в газете «Аукционъ online» №11(434) от 29 марта 2009 г. с соблюдением требований статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Ко дню заседания комиссии Томского УФАС России ООО «Элит Оптика» представило отзыв на определение о возбуждении производства по делу, в котором указывалось следующее.

Руководство ООО «Формат Сити» дало устное согласие на размещение рекламы услуг общества в газете «Аукционъ online» №9(432) от 15 марта 2009 г. Услуги ООО «Формат Сити» были оплачены в полном объеме 11 марта 2009 г. Через несколько дней после опубликования рекламы в указанном номере газеты по телефону представитель ООО «Формат Сити» сообщил, что рассматриваемая реклама не соответствует рекламному законодательству, в связи с чем проводит проверку антимонопольный орган. Было предложено дать рекламу с исправленным макетом и подписать документы на уже размещенный материал, курьером от ООО «Формат Сити» были доставлены договор и акт сдачи-приемки оказанных услуг №А-030248 от 16 марта 2009 г.

В отзыве ООО «Элит Оптика» также отмечалось, что вопросы правомерности размещения рекламного продукта являются компетенцией рекламной компании. Все вопросы, возникшие у Томского УФАС России по поводу распространения указанной рекламы, было предложено рекламораспространителю решать самостоятельно. На взгляд рекламодателя, за допущенные нарушения ответственность должно нести ООО «Формат Сити».

Кроме того, в отзыве указывалось, что ООО «Элит Оптика» работает на рынке оптических услуг с 2005 г., имеет сеть из 10 салонов и отделов. Ежегодно выделяет бюджет на рекламу для продвижения товаров и услуг на рынок города и привлечения клиентов в салоны. В этом направлении Общество сотрудничает с телевидением ГТРК- «Алиса», «Алькасар», ООО «Томск-Пресс» и др.

При рассмотрении дела Комиссией Томского УФАС России представитель ООО «Элит Оптика» изложила доводы, указанные в отзыве на определение о возбуждении производства по делу. При этом представитель ООО «Формат Сити» не отрицала факт подписания договора с рекламодателем (ООО «Элит Оптика») «задним» числом, т.е. после распространения рекламы. Представитель ООО «Элит Оптика» Ш сообщила также, что реклама изготовлена на основе визитки, предоставленной руководителем ООО «Элит Оптика» рекламодателем. Ш. подтвердила, что письменные претензии по факту распространения ненадлежащей рекламы услуг ООО «Элит Оптика» в адрес рекламодателя не направлялись.

Комиссия Томского УФАС России, изучив материалы дела, заслушав представителей сторон, установила следующее.

Рассматриваемая публикация подпадает под определение понятия рекламы, указанное в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», согласно которому реклама – информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечения внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

ООО «Элит Оптика» обладает лицензией №99-03-001014 от 3 марта 2008 г. сроком действия до 2013 г., выданной Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития на осуществление деятельности по производству медицинской техники, наименование изделия — очки корректирующие.

Таким образом, ООО «Элит Оптика» обладает лицензией на право осуществлять рекламируемые услуги.

Согласно сертификату соответствия №РОСС DE.ИМ19.С00647 на продукцию - очки солнцезащитные, указанной продукции соответствует код ОК 005 (ОКП) 94 4201. В соответствии с «Общероссийским классификатором продукции», утвержденным постановлением Госстандарта РФ от 30.12.1993 №301 (далее Классификатор) код 94 4201 относится к продукции - очки солнцезащитные, подраздела — приборы и аппараты медицинские, раздела — медицинская техника.

Согласно сертификату соответствия №РОСС IT.ИМ19.С00917 на продукцию - оправы корректирующие очков, указанной продукции соответствует код ОК 005(ОКП) 94 4265. В соответствии с Классификатором код 94 4265 относится к продукции — оправы для очков, подраздела — приборы и аппараты медицинские, раздела — медицинская техника.

Согласно сертификату соответствия №РОСС CN.АЯ79. А12747 на продукцию — оправы для корректирующих очков, указанной продукции соответствует код ОК 005(ОКП) 94 4260. В соответствии с Классификатором код 94 4260 относится к продукции — очки, подраздела — приборы и аппараты медицинские, раздела — медицинская техника.

Согласно отраслевому классификатору «Сложные и комплексные медицинские услуги, утвержденному приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 16 июля 2001 г. №268 прием (осмотр, консультация) врача-офтальмолога относится к сложным и комплексным медицинским услугам.

Таким образом, реклама содержит объекты рекламирования: медицинскую услугу, оказываемую ООО «Элит Оптика» (консультация офтальмолога) и медицинскую технику (солнцезащитные очки и оправы очков), что подтверждается сертификатами соответствия и другими материалами дела.

Анализ материалов дела позволил Комиссии определить в качестве рекламодателя, т.е. изготовителя или продавца товара либо иного определившего объект рекламирования и (или) содержание рекламы лица (пункт 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе») – ООО «Элит Оптика»; в качестве

рекламораспространителя, т.е. лица, осуществляющего распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе») – ООО «Формат Сити», что подтверждается договором возмездного оказания услуг №Ф-АОЛ2009-03 от 13 марта 2009 г. между ООО «Формат Сити» и ООО «Элит Оптика» и приложением к нему в виде согласованного макета рекламы от 13 марта 2009 г., актом сдачи-приемки оказанных услуг №А-030248 от 16 марта 2009 г.

Согласно приложению №1 к указанному договору материалы заказчика размещаются на полосе Программа в выпуске газеты №9 от 15 марта 2009 г. Стоимость размещения составляет 2 500 (две тысячи пятьсот) рублей. Заказчик производит оплату в размере 100% от стоимости услуг по размещению материала в течение трех рабочих дней со дня выхода соответствующего номера. Согласно платежному поручению №133 от 19 марта 2009 г. ООО «Элит Оптика» произвело оплату рекламных услуг.

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ №ФС 12-1850 от 4 марта 2008 г., выданному Управлением Федеральной службы по надзору в сфере массовых коммуникаций, связи и охраны культурного наследия по Новосибирской области, газета «Аукционъ online» зарегистрирована как рекламное издание с содержанием рекламы более 40%.

Комиссия Томского УФАС России не согласилась с доводами ООО «Элит Оптика» о том, что за допущенные нарушения ответственность должно нести ООО «Формат Сити» как профессиональный участник рекламного рынка. Комиссия Томского УФАС России исходит из того, что согласно частям 6, 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» за нарушение требований части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» предусмотрена ответственность как рекламодателя, так и рекламораспространителя.

Комиссия Томского УФАС России пришла к выводу, что представленными обществом с ограниченной ответственностью «Формат Сити» материалами не подтверждается факт устранения рекламораспространителем допущенного нарушения статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, указанная реклама нарушает часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» и согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» является ненадлежащей.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушения части 7 статьи 24 несет рекламодаделец. Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 7 статьи 24 указанного закона несет рекламораспространитель.

Руководствуясь частью 1 статьи 33 и пунктом 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37-44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу услуг общества с ограниченной ответственностью «Элит Оптика» (юридический адрес: г. Томск, ул. Вокзальная, 21, 74, 634006) следующего содержания: «Дорогие женщины! Сердечно поздравляем вас с праздником весны и приглашаем воспользоваться услугами нашего салона. КОНСУЛЬТАЦИЯ ОФТАЛЬМОЛОГА. КОМПЬЮТЕРНАЯ ДИАГНОСТИКА. КОНТАКТНАЯ КОРРЕКЦИЯ. ИЗГОТОВЛЕНИЕ ОЧКОВ ЛЮБОЙ КАТЕГОРИИ СЛОЖНОСТИ. РЕМОНТ ОЧКОВ. ГАРАНТИЙНОЕ ОБСЛУЖИВАНИЕ. АКСССУАРЫ. ШИРОКИЙ ВЫБОР ОПРАВ ГОТОВЫХ И СОЛНЕЗАЩИТНЫХ ОЧКОВ. Скидка 10% с 8 марта по 1 июня...», поскольку указанная реклама нарушает часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать предписание ООО «Формат Сити» о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Томского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 21 апреля 2009 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии В.И. Шевченко

Члены комиссии: Е.П. Фоминых

Н.В. Базарова