

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-18/9

16 марта 2011 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена 02 марта 2011 г.

Решение изготовлено в полном объеме 16 марта 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе

в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Зубарев В.В.;

член Комиссии – специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Батухтина Е.Ю.;

член Комиссии – специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Буркова Э.В.;

рассмотрев дело № 03-18/9 по признакам нарушения ОАО «Газета» Марийская правда» (ХХХ) части 7 статьи 24 Федерального закона о рекламе от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), при размещении на 24 странице газете «Марийская правда» № 215 (23335) от 23 ноября 2010 года (далее – Газета) реклама, следующего содержания:

«ЕЩЕ ДЕШЕВЛЕ» цены действительны с 18 ноября по 1 декабря

НАША АПТЕКА

Низкие цены

Арбидол 183-30

Оксолин мазь назальная 16-70

ПроПроТен - 100 108-80

Лиц. № 12-01-000012 от 23.08.07

Лиц. № ЛО-12-02-000001 от 26.03.08

Лиц №ЛО – 12-02-000047 от 24.07.09

Препараты имеют противопоказания. Перед применением необходимо проконсультироваться с врачом. Реклама».

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ОАО «Газета «Марийская правда» - юрисконсульта, Ф

в присутствии представителя заинтересованного лица ООО «Наша аптека» - юрисконсульта, Г,

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведения мониторинга рекламы, размещенной в газете «Марийская правда» № 215 (23335) от 23 ноября 2010 года (далее – Газета) специалистами Марийского УФАС России была обнаружена реклама, содержащая признаки нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закона о рекламе).

На 24 странице размещена реклама следующего содержания:

«ЕЩЕ ДЕШЕВЛЕ» цены действительны с 18 ноября по 1 декабря

НАША АПТЕКА

Низкие цены

Арбидол 183-30

Оксолин мазь назальная 16-70

ПроПротен - 100 108-80

Лиц. № 12-01-000012 от 23.08.07

Лиц. № ЛО-12-02-000001 от 26.03.08

Лиц №ЛО – 12-02-000047 от 24.07.09

Препараты имеют противопоказания. Перед применением необходимо проконсультироваться с врачом. Реклама».

Результат мониторинга зафиксирован актом по результатам проведения мониторинга от 13 декабря 2010 г.

Антимонопольным органом установлено и подтверждается материалами дела, что указанная рекламная информация размещалась в Газете 23 ноября 2010 года № 215 (23335), на основании договора, на размещение рекламно-информационных материалов заключенного между ООО «Наша аптека» и ОАО «Газета» Марийская правда» от 01 ноября 2010 года.

Определением от 08 февраля 2011 года было возбуждено дело по признакам нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» № 03-18/9 в отношении ОАО «Газета» Марийская правда».

Представитель ООО «Наша аптека» - Г. на заседании Комиссии Марийского УФАС России факт нарушения ООО «Наша аптека» законодательства Российской Федерации о рекламе признал. Поддержал доводы, изложенные в письменном объяснении от 02 марта 2010 года (вх.1213). Дополнительно пояснил, что в соответствии с требованиями ст. 24 Закона о рекламе, в рекламе была включена предупредительная надпись о рекламе, однако при изготовлении рекламы не был учтен размер предупредительной надписи. В связи с этим размер предупредительной надписи «Препараты имеют противопоказания. Перед применением необходимо проконсультироваться с врачом», составляет менее 5 %

Размер предупредительной надписи «Препараты имеют противопоказания. Перед применением необходимо проконсультироваться с врачом» рассчитывался как процентное соотношение площади прямоугольника с верхней границы проходящей надписи Лиц. № 12-01-000012 от 23.08.2007 Лиц № ЛО -12-02-00001 от 26. 03.08г. Лиц № ЛО 24.07.09, с нижней границей проходящей по надписи «Препараты имеют противопоказания. Перед применением необходимо проконсультироваться с врачом» и боковыми границами слева: Лиц. № 12-01-000012 и соответственно справа – Лиц № ЛО -12-02-000047 от 24.07.2009 ко всему рекламному модулю и составил 6,15 %.

Представитель ОАО «Газета «Марийская правда» - Ф. на заседании Комиссии Марийского УФАС России поддержала доводы, изложенные в письменном объяснении от 14.01.2011года. (вх.143).

Заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, изучив содержание рекламы, представленные материалы и документы, Комиссия Марийского УФАС России установила следующее.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе реклама - 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; при этом объектом рекламирования является 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; а товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

ОАО «Газета «Марийская правда» зарегистрировано в качестве юридического лица 1XXX

В соответствии с протоколом № 1 заседания совета директоров ОАО «Газета «Марийская правда» от 31 января 2006 года генеральным директором ОАО «Газета «Марийская правда» является Панченко Василия Васильевича.

Информация, размещенная в Газете является рекламой:

- распространяется посредством размещения в средствах массовой коммуникации – Газете в форме рекламной информации о лекарственных средствах;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (сети аптек «Наша аптека низких цен», продукции реализуемой аптеками «Наша аптека низких цен»);

- направлена на формирование и поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижения на рынке;

- адресована неопределенному кругу лиц. Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Согласно пункта 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама – это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, распространении и размещении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Согласно части 7 статьи 24 Закона 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 применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

При изучении представленных материалов установлено, что в рекламе ООО «Наша аптека» надпись «Препараты имеют противопоказания. Перед применением необходимо проконсультироваться с врачом» действительно присутствует на рекламе.

Надпись «Препараты имеют противопоказания. Перед применением необходимо

проконсультироваться с врачом» выполнена мелким шрифтом, белыми буквами на светло-зеленом фоне).

Комиссией Марийского УФАС России было установлено, что общая площадь рекламного полотна в Газете составляет 234 кв. см. (ширина 9 см., длина 26 см.). Площадь предупредительной надписи составляет 3,99 кв.см. (ширина 0,3 см., длина 13,3 см.) Следовательно, размер предупредительной надписи составляет 2,41% от общей площади рекламного полотна размещенного в Газете ($x = 3,99 \text{ кв.см.} \times 100 \% / 234 \text{ кв. см.}$).

Измерение размера предупредительной надписи «Препараты имеют противопоказания. Перед применением необходимо проконсультироваться с врачом» проводилось школьной линейкой ГОСТ – 17435-72.

Таким образом с учетом манеры исполнения надписи, размера рекламного полотна в Газете и размера площади, отведенной для предупреждения о наличии противопоказаний, необходимости проконсультироваться со специалистом менее 5%, что не соответствует требованиям, установленным частью 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 7 статьи 24 Закона о рекламе несет рекламодатель. Согласно п.п. 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – это 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; рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из материалов дела следует, что заявка ООО «Универсал» на изготовление рекламы была сделана ООО «Наша аптека» в устной форме в рамках Соглашения о коммерческом партнерстве заключенного 09 января 2009 года между ООО «Наша аптека» и ООО «Универсал». Письменная заявка на размещение рекламной информации была направлена в адрес ОАО «Газета «Марийская правда» 27 октября 2010 года за подписью директора ООО «Наша аптека».

Макет рекламной информации предназначенной для размещения дополнительно с ОАО «Газета «Марийская правда» не согласовывался и был принят для исполнения в электронной форме полученной от ООО «Наша аптека» на электронном носителе.

Актом № 2669 от 24 ноября 2010 года и соглашением о зачете взаимной задолженности от 01 ноября 2010 года подтверждается, что заказчик претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг к исполнению не имеет

ООО «Наша аптека» определило объект рекламирования и содержание рекламы, оплатило услуги по изготовлению и размещению рекламы в Газете. Таким образом, ООО «Наша аптека» является рекламодателем.

ОАО «Газета «Марийская правда», получив от ООО «Наша аптека» по электронной почте заявку размещение рекламы, разместило рекламную информацию в Газете. Таким образом, ОАО «Газета «Марийская правда», является рекламодателем.

Таким образом, нарушение требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе произошло по вине рекламодателя ОАО «Газета «Марийская правда». Следовательно, ОАО «Газета «Марийская правда» является рекламодателем и несет ответственность за нарушение части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Антимонопольным органом установлено, что рекламная информация была

размещена в Газете, только один раз 23 ноября 2010, что подтверждается письменными объяснениями генерального директора – главного редактора ОАО «Газета «Марийская правда».

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 ООО «Наша аптека» размещенную на 24 странице в газете «Марийская правда» № 215 (23335) от 23 ноября 2010 года (далее – Газета) специалистами Марийского УФАС России следующего содержания:

«ЕЩЕ ДЕШЕВЛЕ» цены действительны с 18 ноября по 1 декабря

НАША АПТЕКА

Низкие цены

Арбидол 183-30

Оксолин мазь назальная 16-70

ПроПроТен - 100 108-80

Лиц. № 12-01-000012 от 23.08.07

Лиц. № ЛО-12-02-000001 от 26.03.08

Лиц №ЛО – 12-02-000047 от 24.07.09

Препараты имеют противопоказания. Перед применением необходимо проконсультироваться с врачом. Реклама».

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении в соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Резолютивная часть решения объявлена 02 марта 2011 года. Полный текст решения изготовлен 16 марта 2011 года, что в соответствии с пунктом 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, считается датой принятия решения.

Председатель Комиссии

Члены комиссии