

РЕШЕНИЕ

18.12.2009 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 адвокати́рования; Н.В. Базарова, ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокати́рования; рассмотрев дело №06-11/59-09, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в автомобильном рекламном еженедельнике «Авторынок Томска» за 26 ноября - 2 декабря 2009 г. (издатель ООО «Издательство «Водолей») рекламы индивидуального предпринимателя З., содержащей признаки нарушения пункт 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – от ИП З (<...>) <...>, действующая на основании доверенности б/н от 12 февраля 2008 г.

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении мониторинга печатных СМИ на предмет соблюдения законодательства о рекламе в автомобильном рекламном еженедельнике «Авторынок Томска» за 26 ноября -2 декабря 2009 г. (издатель ООО «Издательство «Водолей») обнаружены признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, которые выразились в следующем.

На странице №19 вышеназванного издания размещена реклама (рекламодатель индивидуальный предприниматель З.) следующего содержания: «ЗАПЧАСТИ ДЛЯ ИНОМАРОК. Кузовное железо. Стекла. Радиаторы и многое другое. Товар подлежит обязательной сертификации. Большое поступление! Наличие в Томске. Ул. Герцена, 10...Снижение цен! С уважением, Автоаптека! ИП З.» Вышеуказанный текст рекламы сопровождается изображением девушки, на голову которой надет головной убор – белая шапочка с крестом в передней (лицевой) части убора, в уши девушки помещены оливки фонендоскопа, спадающего на шею.

На странице №25 вышеуказанного издания размещена реклама того же рекламодателя следующего содержания: «ЗАПЧАСТИ ДЛЯ ИНОМАРОК. Стойки (дубликат – Тайвань, оригинал – Япония) от VITZ-а до LEXUS-a!!! (в наличии). Резина R12-R17, 5% износа. Диски, литые (б/у) и многое другое. Товар подлежит обязательной сертификации. Ул. Герцена, 10... С уважением, Автоаптека! ИП З.».

Реклама на странице №25 сопровождается тем же изображением девушки, что и реклама на странице 19.

Из текста рекламы на страницах №19 и №25 следует, что объектом рекламирования являются запчасти для автомобилей иностранного производства. Анализ изображения девушки, используемого в рекламе, позволяет определить его как образ медицинского работника.

В соответствии с п.4 ч.5 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускаются 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.

Из вышеизложенного следует, что пунктом 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» установлен запрет на использование образа медицинского работника в вышеуказанной рекламе.

В отзыве на определение о возбуждение производства по делу ИП З не признал допущенное нарушение Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе». А также пояснил, что реклама разработана рекламной фирмой, публикуется в таком виде с марта 2005 г., ранее ИП З. не привлекался к административной ответственности за нарушение указанного закона. При размещении данной рекламы в действиях ИП З. не было умысла на нарушение закона «О рекламе».

При рассмотрении дела комиссией Томского УФАС России представитель индивидуального предпринимателя З. – <...> подтвердила доводы, изложенные в отзыве, а также пояснила, что макет рекламы не согласовывался индивидуальным предпринимателем З., договор на размещение рассматриваемой рекламы с ООО «Издательство «Водолей» не заключался, оплата услуг по размещению рекламы рекламодателем производилась регулярно, все акты выполненных работ подписаны рекламодателем. К моменту рассмотрения дела комиссией УФАС в макет внесены изменения.

Комиссия Томского УФАС России, изучив материалы дела, заслушав представителя ИП З., установила следующее.

Рассматриваемая информация, распространенная в автомобильном рекламном еженедельнике «Авторынок Томска» за 26 ноября -2 декабря 2009 г. (издатель ООО «Издательство «Водолей»), соответствует определению понятия рекламы, указанному 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.

В соответствии с п.2 ст.3 ФЗ «О рекламе» объектом рекламирования в данной рекламе являются запчасти для автомобилей иностранного производства.

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») – индивидуального предпринимателя З Владислава Владимировича, что подтверждается отзывом ИП З., а также документами, представленными обществом с ограниченной ответственностью «Издательство «Водолей»: копиями кассовых приходных ордеров №74 от 19.02.2009, №301 от 05.05.2009, №384 от 02.06.2009, №822 от 11.12.2009; копиями актов №00000509 от 27.03.2008, №858 от 30.04.2008, от №1104 от 30.05.2008, №1211 от 30.06.2008, №1524 от 29.06.2008, №1777 от 29.08.2008, №2015 от 30.09.2008, №2027 от 23.10.2008, №2094 от 28.11.2008, №2499 от 18.12.2008, №20 от 22.01.2009, №252 от 26.02.2009, №645 от 30.03.2009, №1031 от 30.04.2009, №1199 от 28.05.2009, №1776 от 30.06.2009, №1554 от 27.07.2009, №1818 от 30.09.2009, №2106 от 29.10.2009, №2344 от 30.11.2009, №2402 от 14.12.2009; копиями страниц журнала «Авторынок Томска», содержащих идентичную рекламу за период с февраля 2008 по декабрь 2009 гг.

Индивидуальный предприниматель З (<...>) зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 07.02.2005 ОГРН <...>.

Согласно Большому толковому словарю русского языка (гл. редактор <...>, СПб, Норинт) в авторской редакции 2009г. образ это внешний облик, наружность, внешность, живое, наглядное представление о ком-либо; чем-либо, возникающее в воображении, мыслях кого-либо.

Медицинский работник - это любой работник в сфере здравоохранения, будь то врач, ассистент, медсестра или санитар.

Человек в белой шапочке с крестом, по мнению антимонопольного органа, ассоциируется в подсознании потребителя рекламы с человеком, так или иначе имеющим отношение к медицине. Кроме того, демонстрация медицинского аппарата - фонендоскопа (либо предмета, похожего на фонендоскоп) не оставляет никаких сомнений в том, что в данном случае в рекламе изображен именно медицинский работник.

Комиссия УФАС России, проведя анализ текстового и визуального содержания рекламы в совокупности, установила, что вышеуказанная реклама содержит образ медицинского работника, поскольку в рекламе используется изображение женщины в белом головном уборе с крестом в передней (лицевой) части убора, в уши которой помещены оливки фонендоскопа, спадающего на шею. Факт использования в рекламе образа именно медицинского работника подтверждается также использованием в рекламе слова «аптека».

Рассматриваемая реклама не является рекламой медицинских услуг, средств личной гигиены. Данная реклама доступна не только медицинским и фармацевтическим работникам, она рассчитана на неопределенный круг лиц.

В соответствии с п.4 ч.5 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускаются 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.

Таким образом, реклама индивидуального предпринимателя З. нарушает требования п.4 ч.5 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.4 ст.3 указанного

закона является ненадлежащей.

Согласно ч.6 ст.38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушения п.4 ч.5 ст.5 указанного закона несет рекламодаделец.

Руководствуясь ч.1 ст.33 и п.1 ст.36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пп.37-43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу индивидуального предпринимателя З (<...>) следующего содержания: «ЗАПЧАСТИ ДЛЯ ИНОМАРОК. Кузовное железо. Стекла. Радиаторы и многое другое. Товар подлежит обязательной сертификации. Большое поступление! Наличие в Томске. Ул. Герцена, 10...Снижение цен! С уважением, Автоаптека! ИП З.» и «ЗАПЧАСТИ ДЛЯ ИНОМАРОК. Стойки (дубликат – Тайвань, оригинал – Япония) от VITZ-а до LEXUS-а!!! (в наличии). Резина R12-R17, 5% износа. Диски, литые (б/у) и многое другое. Товар подлежит обязательной сертификации. Ул. Герцена, 10... С уважением, Автоаптека! ИП Замощик В.В.», распространенную на стр.19 и стр.25 в автомобильном рекламном еженедельнике «Авторынок Томска» за 26 ноября -2 декабря 2009 г. и содержащую образ медицинского работника - женщина в белом головном уборе с крестом в передней (лицевой) части убора, в уши которой помещены оливы фонендоскопа, спадающего на шею, поскольку указанная реклама нарушает п.4 ч.5 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе индивидуальному предпринимателю З. в связи с прекращением нарушения.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Томского УФАС России Фоминых Е.П. для приобщения к делу об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ИП З.

Решение изготовлено в полном объеме 11 января 2010 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