

РЕШЕНИЕ

«19» июля 2011 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: Т.В. Лопаткина – заместитель руководителя управления - начальник отдела рекламы,

члены Комиссии: И.Р. Носкова – ведущий специалист- эксперт отдела рекламы,

Е.А. Скоп - специалист- эксперт отдела рекламы,

Е.В. Сафронова - специалист- эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 23, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ГРАНД ВИСТА» (ОГРН 1097746396945, ИНН 7727694065, юридический адрес: 117452, г. Москва, Балаклавский пр-т, д. 28-В, строение «В»; адрес обособленного подразделения: 630054, г. Новосибирск, 3-й пер. Крашенинникова, д. 3/1, оф.105) по факту размещения 19.05.2010 г. на частоте 105,2 FM радиопрограммы «Русское радио Новосибирск» рекламной информации следующего содержания:

«Биофинити» - контактные линзы нового поколения. «Биофинити» – линзы, о которых вы забываете»,

с признаками нарушения:

- ч. 7 ст. 24 Федерального закона РФ от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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 присутствии:

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Гранд Виста» «...» (доверенность),

У С Т А Н О В И Л А:

В ходе проведенного Новосибирским УФАС России в мае 2010 г. мониторинга рекламной информации, распространяемой при трансляции на радиостанциях города Новосибирска на предмет соблюдения требований Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) было установлено следующее.

19.05.2010 г. на частоте 105,2 FM радиостанции «Русское радио Новосибирск» распространялась рекламная информация следующего содержания:

«Биофинити» - контактные линзы нового поколения. «Биофинити» – линзы, о которых вы забываете».

В указанном выше рекламном сообщении отсутствует пометка с предупреждением о наличии противопоказаний к применению и использованию рекламируемых медицинской техники (изделия медицинского назначения), о необходимости получения консультации специалистов.

В ходе проверки установлено следующее.

Согласно ст. 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.

Указанная выше информация по своему содержанию, способу распространения адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания, формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования, способствует продвижению его на рынке, то есть в полной мере обладает всеми признаками рекламы.

Согласно ч.7 ст. 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

На запрос Новосибирского УФАС России ООО «Гранд Виста» были представлены: Сертификат соответствия № ROSS US.ИМ 19.A00062 от 10.03.2009 г. на продукцию линзы контактные мягкие «Biofiniti», Регистрационное удостоверение ФС № 2006/2423 от 28.12.2006 г. на изделие медицинского назначения линзы контактные мягкие «Biofiniti», Регистрационное удостоверение ФСЗ № 2009/05062 от 31.08.2009 г. на изделие медицинского назначения (изделие медицинской техники) линзы контактные мягкие «Biofiniti Toric».

Согласно "ОК 005-93. Общероссийский классификатор продукции" (утв. Постановлением Госстандарта РФ от 30.12.1993 N 301) код № 94 8870 9 «Линзы для коррекции зрения контактные мягкие» отнесены к разделу 94 0000 6 «МЕДИЦИНСКАЯ ТЕХНИКА».

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе выступают линзы контактные мягкие «Biofiniti», являющиеся изделием медицинской.

Таким образом, рассматриваемое рекламное сообщение, содержит нарушение ч. 7 ст. 24 закона о рекламе.

За нарушения требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе ответственность несет рекламодатель (ч.6 ст. 38 Закона о рекламе).

Согласно п. 5 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодатель - изготовитель или продавец

товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Размещение указанной рекламной информации производилось на основании Договора на производство и размещение аудиозаписи рекламы № 318 от 22.01.2010 г., согласно п.1.1. которого Заказчик (ООО «ГРАНД ВИСТА») поручает, а Исполнитель (ООО «Рекламное Агентство «ГРАМОФОН НОВОСИБИРСК») обязуется за вознаграждение своими силами и техническими средствами осуществить производство аудиозаписи рекламы Заказчика на материальный носитель, передать его заказчику и/или обеспечить размещение аудиозаписи рекламы Заказчика в радиопрограмме. П. 4.4. Договора № 318 от 22.01.2010 г. ответственность за нарушение законодательства РФ о рекламе, в части содержания информации, предоставляемой для создания рекламы, несет Заказчик (ООО «ГРАНД ВИСТА»).

Согласно приложению № 1 к Дополнительному соглашению № 2 от 18.04.2010 г. к Договору № 318 от 22.01.2010 г., текст сценария/устного лайнера – «Биофинити» - линзы нового поколения со всех точек зрения. Контактные линзы Биофинити – зайдите в ближайшую оптику» (далее – первый ролик); «Биофинити» - контактные линзы нового поколения. «Биофинити» – линзы, о которых вы забываете» (далее – второй ролик) представлен заказчиком и согласован сторонами.

Таким образом, рекламодателем, т.е. лицом, определившим объект рекламирования и содержание рассматриваемой рекламы, а, следовательно, и ответственным лицом, является ООО «ГРАНД ВИСТА».

Согласно Приложению № 2 к Дополнительному соглашению № 2 от 18.04.2010 г. к Договору № 318 от 22.01.2010 г., аудиоролики «Биофинити» длительностью 10 секунд выходили 19.05.2010 г. в следующее время: 8:50; 9:20; 13:50; 16:50.

Фактически выход в эфир указанных роликов осуществлялся в следующее время: 8:50 - первый ролик; 9:20 – второй ролик; 14:20 – первый ролик; 18:20 – второй ролик.

Оплата за размещение рекламы в радиопрограммах «Русское Радио Новосибирск» производилась п/п № 93 от 25.01.2010 г.; № 647 от 14.04.2010 г. и № 648 от 14.04.2010 г., во исполнение Договора № 318 от 22.01.2010 г. Сторонами подписаны акты № 00000088 от 28.02.2010 г.; № 00000364 от 31.05.2010 г. и № 00000332 от 31.05.2010 г., по которому услуги выполнены полностью и в срок, заказчик претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имеет.

ООО «Рекламное Агентство «ГРАМОФОН НОВОСИБИРСК» (агент), действует на основании Агентского договора № 31/PP от 11.08.2008 г., заключенного с ООО «Русское радио Новосибирск» (принципал), согласно которому в соответствии с настоящим договором Принципал поручает, а агент принимает на себя обязательства в течение срока действия настоящего договора осуществлять поиск заказчиков (рекламодателей и иных лиц, представляющих интересы рекламодателей) и заключать с ними от своего имени и за счет принципала договоры на оказание услуг по размещению в эфире радиопрограммы «Русское радио Новосибирск».

В свою очередь, ООО «Русское радио Новосибирск» (исполнитель) заключило

Договор № 10-PP-0104-2 на производство передач от 01.01.2010 г. с ЗАО «Русское радио – Евразия» (заказчик) согласно п.3.1. которого заказчик поручает, а исполнитель берет на себя обязательства по выполнению работ, непосредственно связанных с созданием цикла музыкально - развлекательных передач, в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим договором и приложениями к нему, для последующего использования материалов передач для создания, производства и распространения радиопрограммы в эфире радио и/или для иных целей.

Кроме того, ЗАО «Русское радио – Евразия» является держателем Лицензии на осуществление радиовещания Серии РВ № 15640 от 16.12.2009 г.

Согласно п. 3 Постановления Правительства РФ от 17.08.2006 N 508 "Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе" (далее – «Правила»), дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

П. 5 Правил установлено, что в случае если до возбуждения дела или в ходе его рассмотрения будет установлено, что реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, распространяется на территории, подведомственной двум и более территориальным органам Федеральной антимонопольной службы, выявивший такое нарушение территориальный орган Федеральной антимонопольной службы передает материалы, свидетельствующие о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, или дело в территориальный орган Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, либо ходатайствует перед Федеральной антимонопольной службой о наделении его полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела.

26.04.2011 г. (исх. № 06-2260) Новосибирским УФАС России в адрес Федеральной антимонопольной службы России (далее – ФАС России) было направлено ходатайство о наделении полномочиями для рассмотрения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в отношении ООО «ГРАНД ВИСТА».

10.05.2011 г. ФАС России удовлетворено соответствующее ходатайство Новосибирского УФАС России.

На рассмотрении дела представитель ООО «ГРАНД ВИСТА» не согласился с вменяемым Обществу нарушением, представив Отзыв, в котором указано следующее.

19.05.2010 г. на частоте 105,2 FM радиостанции «Русское радио Новосибирск» распространялась рекламная информация о контактных линзах «Биофинити», транслируемая в четыре блока, первым из которых: «Биофинити» - линзы нового поколения со всех точек зрения. Контактные линзы «Биофинити» – зайдите в

ближайшую оптику».

В ближайшей оптике, как указано в рекламе, специалист должен определить остроту зрения и подобрать линзы с необходимыми диоптриями.

Данный блок указывает, на необходимость получения консультации специалиста, следовательно, на отсутствие признаков нарушения ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, кроме этого, контактные линзы «Биофинити» - не имеют противопоказаний, что подтверждается инструкцией по использованию предоставленной производителем.

На основании договора № 318 от 22.01.2010 г. на производство и размещение аудиозаписи рекламы ООО «Рекламное агентство «ГРАМОФОН НОВОСИБИРСК» (далее - договор) именуется в дальнейшем как «Исполнитель», и на основании агентских договоров с ООО «Русское радио Новосибирск» является как рекламопроизводителем, так и рекламораспространителем.

В соответствии с договором № 318 заказчик обязан предоставить документы, подтверждающие сведения о соответствии рекламы требованиям Закона о рекламе (п. 2.3.3. договора), и несет ответственность за нарушение законодательства РФ о рекламе в части содержания информации, предоставленной для создания рекламы (п. 4.4. договора) и рекламный материал был одобрен исполнителем, о чем свидетельствует дополнительное соглашение № 2 к договору № 318 от 22.01.2010 г.

Полный блок рекламы, имеющей в своем составе слова: «Зайди в ближайшую оптику» подтверждает отсутствие нарушения требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе. Ответственность за правильное размещение блоков лежит на рекламопроизводителе и рекламораспространителе, который, в соответствии с договором согласно информации предоставляемой заказчиком, должен изготовить аудиозапись рекламы в соответствии с требованиями, предъявляемыми к аудиоролика (п. 2.1.1 договора), в том числе и требований Закона о рекламе.

22.06.2011 г. Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью получения утвержденной в установленном порядке инструкции по применению и использованию для рекламируемых контактных линз.

19.07.2011 г. Комиссией Новосибирского УФАС России в совокупности были исследованы доводы представителя, указанные в отзыве, а также содержание представленной Инструкции по применению изделия медицинской техники для потребителя на мягкие контактные линзы «Biofiniti».

Общество ошибочно полагает, что указание в рекламном сообщении: «зайдите в ближайшую оптику», может являться тождественным обязательному содержанию в рекламе предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинской техники, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, согласно ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Кроме того, законодательно определена длительность такого предупреждения в радиорекламе, а именно три секунды.

Аналогична ситуация и с рекламным роликом следующего содержания: «Биофинити» – линзы, о которых вы забываете».

Согласно Инструкции по применению изделия медицинского назначения для потребителя на мягкие контактные линзы «Biofiniti» противопоказаний не имеют. Однако исключения составляют воспалительные процессы, протекающие в организме человека, а также заболевания, повреждения и аномалии роговицы, различные синдромы и аллергии, которые выявляются при консультации врача. Данные выводы подтверждают факт наличия у рекламируемого товара противопоказаний, а, следовательно, утверждение Общества об отсутствии их не может быть принят во внимание.

Ответственность за нарушение ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе несет рекламодатель, т.е. ООО «ГРАНД ВИСТА».

Комиссия считает доказанным на основании имеющихся материалов факт нарушения ООО «ГРАНД ВИСТА» ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Согласно п.4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Ненадлежащая реклама не допускается.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «ГРАНД ВИСТА» (ОГРН 1097746396945, ИНН 7727694065, юридический адрес: 117452, г. Москва, Балаклавский пр-т, д. 28-В, строение «В»; адрес представительства: 630054, г. Новосибирск, 3-й пер. Крашенинникова, д. 3/1, оф.105) нарушившим требования ч. 7 ст. 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,

а рекламную информацию, размещенную 19.05.2010 г. на частоте 105,2 FM радиопрограмме «Русское радио Новосибирск» следующего содержания:

«Биофинити» - линзы нового поколения со всех точек зрения. Контактные линзы Биофинити – зайдите в ближайшую оптику»;

«Биофинити» - контактные линзы нового поколения. «Биофинити» – линзы, о которых вы забываете», ненадлежащей.

2. Выдать ООО «ГРАНД ВИСТА» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Оснований для возбуждения дела об административном правонарушении не усматривается в связи с истечением сроков давности привлечения к административной ответственности согласно п. 6 ч. 1 ст. 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «21» июля 2011 г.

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

Председатель Комиссии

Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии

И.Р. Носкова

Е.В. Сафронова

Е. А. Скоп

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«19» июля 2011 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: Т.В. Лопаткина – заместитель руководителя управления - начальник отдела рекламы,

члены Комиссии: И.Р. Носкова – ведущий специалист- эксперт отдела рекламы,

Е.А. Скоп - специалист- эксперт отдела рекламы,

Е.В. Сафронова - специалист- эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 19 июля 2011 г. по делу № 23 о признании ненадлежащей рекламной информации, размещенной 19.05.2010 г. на частоте 105,2 FM в радиопрограмме «Русское радио Новосибирск» следующего содержания:

«Биофинити» - линзы нового поколения со всех точек зрения. Контактные линзы Биофинити – зайдите в ближайшую оптику»;

«Биофинити» - контактные линзы нового поколения. «Биофинити» – линзы, о которых вы забываете»,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел,

возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «ГРАНД ВИСТА» (ОГРН 1097746396945, ИНН 7727694065, юридический адрес: 117452, г. Москва, Балаклавский пр-т, д. 28-В, строение «В»; адрес обособленного подразделения: 630054, г. Новосибирск, 3-й пер. Крашенинникова, д. 3/1, оф. 105) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого прекратить распространение рекламы с нарушением требований:

- ч. 7 ст. 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 том числе рекламы:

«Биофинити» - линзы нового поколения со всех точек зрения. Контактные линзы Биофинити – зайдите в ближайшую оптику»;

«Биофинити» - контактные линзы нового поколения. «Биофинити» – линзы, о которых вы забываете».

2. Обществу с ограниченной ответственностью ООО «ГРАНД ВИСТА» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания, в срок до «19» августа 2011 г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское 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 статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии

И.Р. Носкова

Е.В. Сафронова

Е. А. Скоп