

РЕШЕНИЕ

«31» июля 2007 года

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии - Лопаткина Т.В.,

члены Комиссии - Камнева Н.П., Волохина И.В., Антошина А.Н.,

рассмотрев дело № 24 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы, имеющей звуковое сопровождение, в салонах автобуса маршрута № 1141 и маршрута № 1038, что указывает на нарушение ч.б ст.20 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», а также по факту распространения рекламы «Оздоровительный комплекс «Березка» и «Отдых в Хакасии» без предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию рекламируемых медицинских услуг, необходимости получения консультации специалиста, что указывает на нарушение ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - закон о рекламе), в присутствии представителей:

<...>

УСТАНОВИЛА:

Новосибирским УФАС России в результате проведенной проверки рекламы, размещаемой на транспорте, установлено, что 01.05.2007г. в период с 10 ч. 35 мин. до 11 ч. 05 мин. на автобусном маршруте № 1141 (гос. номер ТТ 511 54) и 26.04.2007г. на маршруте № 1038 осуществлялось распространение рекламы со звуковым сопровождением (акты проверки от 1 и 11 мая 2007 г.).

Размещение рекламы внутри транспортного средства осуществляется на основании договора №1 от 18.01.2007г., согласно которому ООО «Сибирское Транспортное Телевидение» принимает в аренду от НПП «Транспортный союз Сибири» места для установки медиакомплекса в наземном транспорте с целью размещения рекламы внутри транспортного средства. В свою очередь НПП «Транспортный союз Сибири» передает в аренду места на основании договора № 1 от 2 февраля 2007 г. с ООО «Транссибавто»,

являющимся собственником транспортного средства гос.рег.№ ТТ 511 (свидетельство № 54 ОТ 668911 о регистрации транспортного средства, лицензионная карточка рег, № 1133613 / 115922 на автотранспортное средство рег. № ТТ 511), следующего по маршруту № 1141 (договор № 349 от 19 мая 2006 г.), и имеющим лицензию № 54-АСС-1016979 от 03.12.2004 г. на осуществление перевозки пассажиров.

На запрос Новосибирского УФАС России от ООО «Сибирское Транспортное Телевидение» представлен типовой договор на размещение рекламы в пассажирских автобусах, в том числе, на автобусах маршрута № 1141 и №1038. Согласно указанному договору распространение рекламы в салоне транспортных средств осуществляется, в том числе, посредством LCD монитора (передающего зрительную информацию),

и акустической системы (передающей звуковую информацию) - медиакомплекс.

В соответствии с ч.б ст.20 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - закон о рекламе) распространение звуковой рекламы с использованием транспортных средств, а также звуковое сопровождение рекламы, распространяемой с использованием транспортных средств, не допускается.

На Комиссии Новосибирского УФАС России представитель ООО «Сибирское Транспортное Телевидение» Непомнящих Т.С. заявила ходатайство о приостановлении производства по данному делу в связи с тем, что в Арбитражном суде Приморского кр? на рассмотрении находится дело по иску ООО «Знахарь» к Приморскому УФАС России ь "" признание недействительным решения, предписания Приморского УФАС России о признании ненадлежащей рекламы, распространенной ООО «Знахарь» в салонах городских автобусов по ч.б ст.20 закона о рекламе.

Комиссия Новосибирского УФАС России, рассмотрев ходатайство ООО „ «Сибирское Транспортное Телевидение», на основании п.35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, приняла решение его отклонить, поскольку выводы по указанному делу не будут иметь значение для результатов рассмотрения дела, возбужденного Новосибирским УФАС России в отношении ООО «Сибирское Транспортное Телевидение».

Кроме того, ООО «Сибирское Транспортное Телевидение» не согласно с наличием нарушения требований ч.б ст.20 закона о рекламе, на основании следующего.

В указанной статье нет прямого запрета на звуковую рекламу внутри транспортного средства, а требование статьи, по мнению представителя, распространяется только на звуковую рекламу, исходящую от транспортного средства.

В соответствии с Федеральным законом № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» под понятие «использование транспортного средства» понимается эксплуатация транспортного средства; эксплуатация оборудования, установленного на транспортном средстве и непосредственно не связанного с участием транспортного средства в движении, не является использованием транспортного средства.

Также, представитель ООО «Сибирское Транспортное Телевидение» сослалась на то, что в ч.б ст. 20 закона о рекламе содержится указание на «транспортные средства», а не «транспортные средства общего пользования», поэтому требования данной статьи не распространяются на транспортные средства, осуществляющие пассажирские перевозки.

По мнению представителя ООО «Сибирское Транспортное Телевидение» требования ч.б ст.20 закона о рекламе также не распространяются на «социальную рекламу», т.к. формулировка статьи содержит именно термин «звуковая реклама», а не «звуковая социальная реклама».

Комиссия Новосибирского УФАС России не согласилась с указанными доводами по следующим основаниям.

Запрет, установленный ч.б ст.20 закона о рекламе, на распространение звуковой рекламы с использованием транспортных средств, а также звуковое сопровождение рекламы, распространяемой с использованием транспортных средств, по мнению Новосибирского УФАС России в равной мере распространяется на звуковую рекламу,

размещаемую как внутри транспортного средства, так и снаружи.

В данной норме речь не идет об использовании транспортного средства, а говорится о распространении рекламы с использованием транспортного средства, т.е. о распространении рекламы в процессе его эксплуатации.

В соответствии со статьей 346.27 Налогового кодекса РФ (часть вторая) от 05.08.2000 № 117-ФЗ транспортные средства - это автотранспортные средства, предназначенные для перевозки по дорогам пассажиров и грузов (автобусы любых типов, легковые и грузовые автомобили). Таким образом, требования ч.б ст.20 закона о рекламе распространяются, в том числе на транспортные средства, осуществляющие пассажирские перевозки.

Согласно п.1 ст.3 закона о рекламе реклама - это информация, распространяемая 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 продвижение на рынке. В соответствии с п. 11 ст.3 закона о рекламе социальная реклама - это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на достижение благотворительных и иных общественно полезных целей, а также обеспечение интересов государства. По смыслу статей 2 и 3 закона о рекламе требования, предъявляемые к рекламе, распространяются, в том числе, и на социальную рекламу.

Таким образом, распространение в транспорте на автобусном маршруте № 1141 (гос. номер ТТ 511 54) и на автобусном маршруте №1038 рекламы, имеющей звуковое сопровождение, является нарушением, предусмотренным ч.б ст.20 закона о рекламе.

Кроме того, в результате проверки представленной в адрес Новосибирского УФАС России записи средства массовой информации: «Сибирское транспортное телевидение» от 26.04.2007г. и 01.05.2007г., распространяемой в автобусных маршрутах №1141 и №1038 (акт проверки от 11.05.2007г), установлено следующее.

26 апреля 2007г. на автобусном маршруте № 1038 и 1 мая 2007г. на автобусном маршруте № 1141 в электронном периодическом издании «Сибирское транспортное телевидение» размещается реклама Оздоровительного комплекса «Березка», а также 1 мая 2007г. на маршруте №1141 распространяется реклама Санатория-прафилактория «Отдых в Хакасии».

В рекламе «Оздоровительного комплекса «Березка» содержится следующая информация: «все здесь располагает к приятному отдыху и лечению», «гордостью оздоровительного комплекса является новая лечебно-диагностическая база», «оздоровительный комплекс «Березка» специализируется на заболеваниях опорно-двигательного аппарата, дыхательной системы, нервной системы и детей старше трехлетнего возраста», «мы берем пациентов, страдающих сердечно-сосудистой системой», «в нашем санатории разработана программа по омоложению, по коррекции веса, программа специально для мужчин», «программа по оздоровлению позвоночника», «забота о вашем здоровье приятна и многообразна. Широкий выбор водных процедур: душ Шарко, циркулярный и восходящий душ, более десяти видов целебных ванн, включая пантогематогенные, морские, антицеллюлитные. Если вас беспокоят простудные заболевания, к вашим услугам физиотерапевтические процедуры, ингаляции с минеральной водой и экстрактами лекарственных растений. Уникальный аппарат «Пролонг» снимет боль в суставах», «высокий уровень лечения, квалифицированный и заботливый персонал помогут вам поправить свое здоровье»,

«если проблемы со здоровьем, можно проконсультироваться в пансионате «Березка», «оздоровительная программа новой лечебно-диагностической базы предполагает подбор процедур индивидуально для каждого пациента». Данная информация указывает на то, что «Оздоровительный комплекс «Березка» осуществляет медицинские услуги.

Реклама Санатория-профилактория «Отдых в Хакасии» следующего содержания: «Санаторий-профилакторий г. Абаза республики Хакасия приглашает на лечение и отдых всех желающих, в том числе на летние заезды «Мать и дитя». Для вас - целебные грязи, массаж, водные процедуры, плавательных бассейнов. Санаторий-профилакторий «Отдых в Хакасии» г.Абаза ул.Гагарина,5. тел. 8(390-47)2-49-99. РХ-МН Г 839838№00036/05/03 от 14.05.03 г.».

В рассматриваемой рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию рекламируемых медицинских услуг, необходимости получения консультации специалиста.

В соответствии с ч.7 ст. 24 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.

Относительно неуказания необходимой, в соответствии с законодательством информации в рекламе Оздоровительного комплекса «Березка» и Санатория-профилактория «Отдых в Хакасии» представитель ООО «Сибирское Транспортное Телевидение» Непомнящих Т.С. на заседании Комиссии пояснила следующее.

Объектом рекламирования в указанных рекламных материалах является не медицинская услуга как таковая, а организация как комплекс учреждений, где можно отдохнуть и пройти лечение.

- Фраза, используемая в рекламном ролике Оздоровительного комплекса «Березка»:
«...если проблемы со здоровьем, можно проконсультироваться в пансионате «Березка...»,
расценивается ООО «Сибирское Транспортное Телевидение» как требуемое предупреждение о необходимости получения консультации специалистов.

- Отсутствие в действующем законодательстве определения медицинской услуги, метода лечения создает сложности отнесения целебных грязей и водных процедур к медицинской услуге.

Комиссия Новосибирского УФАС России, заслушав мнение стороны по данному вопросу, пришла к следующим выводам.

Согласно Приказа Министерства здравоохранения РФ от 10.04.2001г. №113 «О введении в действие отраслевого классификатора «Простые медицинские услуги» грязелечение, водные процедуры содержатся в 20 разделе классификатора простых медицинских услуг, что позволяет, по мнению Новосибирского УФАС России, отнести грязелечение, водные процедуры к медицинским услугам.

В данных рекламных роликах содержится два объекта рекламирования - медицинские услуги и организации, предлагающие данные медицинские услуги.

Фраза: «...если проблемы со здоровьем, можно проконсультироваться в пансионате «Березка» в общем контексте рассматриваемой рекламы указывает на наличие в Оздоровительном комплексе «Березка» наряду с другими предлагаемыми медицинскими услугами услугу по консультации. Следовательно, данная информация не может быть расценена как один из видов предупреждения, установленных ч.7 ст.24 закона о рекламе.

Таким образом, в рекламе Оздоровительного комплекса «Березка» и Санатория-профилактория «Отдых в Хакасии» содержится нарушение ч.7 ст.24 закона о рекламе.

В соответствии с п.4 ст.3 закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства РФ, является ненадлежащей.

За нарушение требований установленных ч.6 ст.20 и ч.7 ст.24 закона о рекламе ответственность несет рекламодатель (ч.7 ст.38 закона о рекламе).

Согласно п.7 ст. 3 закона о рекламе, рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Учитывая то, что учредителем электронного периодического издания «Сибирское Транспортное Телевидение» выступает ООО «Сибирское Транспортное Телевидение» (свидетельство о регистрации средства массовой информации Эл № ФС 12-1316 от 5 марта 2007 г.), договоры с рекламодателями на распространение рекламы в указанном электронном периодическом издании заключены ООО «Сибирское Транспортное Телевидение», а также то, что распространение рекламы внутри транспортного средства осуществляется оборудованием (медиакомплекс) ООО «Сибирское Транспортное Телевидение» (на основании договора № 1 от 18.01.2007 г.), следовательно, рекламодателем является ООО «Сибирское Транспортное Телевидение».

Заслушав мнение лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, рассмотрев материалы данного дела, руководствуясь пунктом 1 части 2 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 рекламу, имеющую звуковое сопровождение и распространяемую в салонах автобуса маршрутов № 1141, №1038 с нарушением требований ч.6 ст.20 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламу Оздоровительного комплекса «Березка», распространенную 26 апреля 2007 г. на автобусных маршрутах №№1038, 1141 и 1 мая 2007г. на автобусном маршруте №1141, рекламу Санатория-профилактория «Отдых в Хакасии», распространенную 1 мая 2007г. на автобусном маршруте №1141, с нарушением требований ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», ненадлежащей рекламой.
2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Сибирское Транспортное Телевидение» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «03» августа 2007 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

Н.П. Камнева

И.В. Волохина

А.Н. Антошина

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«31» июля 2007 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии - Лопаткина Т.В.,

члены Комиссии - Камнева Н.П., Волохина И.В., Антошина А.Н.,
на основании своего решения от 31 июля 2007 г. по делу № 24 о признании ненадлежащей рекламы, имеющей звуковое сопровождение, а также рекламы Оздоровительного комплекса «Березка» и Санатория-профилактория «Отдых в Хакасии»,
распространенной без предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию рекламируемых медицинских услуг, необходимости получения консультации специалиста, распространенной в салонах автобусов маршрута № 1141, №1038 и 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», пунктами 44,45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Сибирское Транспортное Телевидение» (630048, г. Новосибирск, ул. Серебренниковская, 14) в десятидневный срок **со** дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: ч.б ст.20 и ч.7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» для чего:

не допускать распространение в салонах автобусов рекламы, имеющей звуковой сопровождение,

не допускать распространение рекламы медицинских услуг с нарушением Федерального закона «О рекламе», согласно которому реклама медицинских услуг

должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Сибирское Транспортное Телевидение» (630048, г. Новосибирск, ул. Серебренниковская, 14) представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 30 августа 2007 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 ста двадцати тысяч рублей до двухсот тысяч рублей; на юридических лиц - от трех тысяч до пяти 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

Н.П. Камнева

И.В. Волохина

А.Н. Антошина