

РЕШЕНИЕ

по делу № 10-03-04-02/397

21 сентября 2010 года г. Волгоград

Комиссия Управления ФАС по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
председатель Комиссии - заместитель руководителя Управления Бурба Валентина Владимировна,
член Комиссии – старший государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой Алимova Елена Владимировна,
член Комиссии – государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой Маравина Алёна Александровна,
член Комиссии – государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой Кочергина Александра Викторовна,
рассмотрев дело № 10-03-04-02/397, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы, размещенной на внешней стене аптеки, расположенной по адресу: г.Волгоград, пр. Университетский, д. 62 а,
в присутствии:
директора ООО «Ребус»,
представителя ООО «Ребус»,

УСТАНОВИЛА:

08 сентября 2010 года Председателем Комиссии Управления ФАС по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе по собственной инициативе возбуждено дело № 10-03-04-02/397 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на внешней стене аптеки, расположенной по адресу: г.Волгоград, пр. Университетский, д. 62 а, принадлежащая ООО «Ребус», содержащей признаки нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г., а именно: данная реклама лекарственных средств не сопровождается предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Согласно письменным объяснениям ООО «Ребус», аптека, расположенная в г.Волгограде по пр. Университетскому, 62 а, действительно имеет вывеску для информирования населения о своем открытии и привлечению покупателей к самой аптеке, а не к лекарственным средствам, реализуемым в ней. Считают, что информация, размещенная на внешней стене аптеки, не является рекламой лекарственных средств, поскольку не направлена ни на привлечение внимания к лекарственным средствам, ни на формирование или поддержание интереса к лекарственным средствам или продвижение их на рынке. Также, ссылаются на определение о возбуждении дела № 10-03-04-02/397 от 08.09.2010 г., которое не содержит указание на основание проведения проверки, поскольку проведение государственного контроля «по собственной инициативе» действующим законодательством не предусмотрено. В связи с этим, просят производство по данному делу прекратить.

Изучив имеющиеся материалы дела, выслушав объяснения представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, Комиссия пришла к следующим выводам:

Государственным инспектором отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой Волгоградского УФАС России Маравиной А.А., по собственной инициативе был проведен мониторинг рекламы лекарственных средств, размещенной на внешней стене аптеки, расположенной по адресу: г.Волгоград, пр. Университетский, д. 62 а.

По результатам мониторинга (проверки) установлено следующее:

- В Советском районе г.Волгограда на остановке «Нефтяной техникум» расположена аптека, на внешней стене которой размещена реклама различных лекарственных средств.

Согласно п.п.1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. реклама – это 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. Информация, размещенная на внешней стене вышеназванной аптеки является рекламой:

- распространена посредством размещения на внешней стене аптеки в форме рекламной информации о лекарственных средствах («Линекс», «Пенталгин-Н», «Нурофен», «Тантум Верде», «Эспумизан», «Анаферон»);

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (лекарственным средствам);

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

- адресована неопределенному кругу лиц. В соответствии с письмом Федеральной антимонопольной службы от 05.04.2007г. № АЦ / 4624 в рамках понятия рекламы, закрепленного ст. 3 ФЗ РФ «О рекламе» 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. Соответственно, распространение информации о лекарственных средствах, а именно - «Линекс», «Пенталгин-Н», «Нурофен», «Тантум Верде», «Эспумизан», «Анаферон», должно признаваться распространением среди неопределенного круга лиц, поскольку заранее невозможно определить всех лиц, для которых такая информация будет доведена.

Согласно ч.7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г., 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 на внешней стороне аптеки, такое предупреждение отсутствует.

В соответствии с положениями пункта 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г., не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Поскольку распространение рекламы лекарственных средств направлено на

формирование у потребителя желания воспользоваться ими, то существенной является не только информация привлекательная для потребителя, но и информация способная обмануть ожидания, сформированные такой рекламой. Отсутствие информации с предупреждением о наличии противопоказаний при применении лекарственных средств и необходимости предварительной консультации может привести к неблагоприятным последствиям.

Рекламная информация о лекарственных средствах, а именно - «Линекс», «Пенталгин-Н», «Нурофен», «Тантум Верде», «Эспумизан», «Анаферон», размещенная на внешней стене аптеки, расположенной по адресу: г.Волгоград, пр. Университетский, д. 65, не сопровождается предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, что является нарушением положений ч.7 ст.24 ФЗ РФ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.

В соответствии с п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно п. 7 ст. 3 ФЗ РФ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г., лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, является рекламодателем.

Пунктом 5 ст. 3 ФЗ РФ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. установлено, что рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с п. 6 статьи 38 ФЗ РФ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г., рекламодатель и рекламодатель несут ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе ст.24.

Согласно договору № 14 от 26 апреля 2010 года рекламодателем и рекламодателем спорной рекламы является ООО «Ребус».

Указанная реклама является рекламой ненадлежащей, поскольку нарушены требования законодательства РФ о рекламе, предусмотренные ч. 7 ст.24 «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.

Довод представителя ООО «Ребус» о том, что проведение государственного контроля «по собственной инициативе» действующим законодательством не предусмотрено, комиссией не принимается, так как согласно ч. 1 ст. 33 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе:

- 1) предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе;
- 2) возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Также, в соответствии с п. 3.1 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС РФ от 28.12.2007 N 453, антимонопольный орган осуществляет рассмотрение дел по собственной инициативе или на основании обращений, путем осуществления процедур, предусмотренных нормативными актами, устанавливающими правила и порядок рассмотрения дел.

В связи с этим, 16 августа 2010 года был проведен мониторинг рекламы, размещенной на внешней стене аптеки, расположенной по адресу: г.Волгоград,

пр. Университетский, д. 62 а, что подтверждается актом № 12-Р от 16.08.2010 года.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную на внешней стене аптеки, расположенной по адресу: г. Волгоград, пр. Университетский, д. 62 а, принадлежащая ООО «Ребус», поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.
2. Выдать ООО «Ребус» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления ФАС по Волгоградской области для возбуждения дела об административном правонарушении по ст. 14.3 КоАП РФ в отношении рекламодача и рекламодателя ненадлежащей рекламы – ООО «Ребус».