

РЕШЕНИЕ № 72-62р

23 июня 2015 года

город Воронеж

(дата оглашения резолютивной части решения)

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

председатель Комиссии Попов В.Г. – заместитель руководителя управления;

члены Комиссии: Козина О.Г. – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; Давыдова О.В. – государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев дело № 72-62р по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Медиа Анлимитед» (г. Москва, 1-й Магистральный тупик, д. 5, оф. 29, 123290, ИНН 7714265037) (далее - ООО «Медиа Анлимитед»), Обществом с ограниченной ответственностью «Центр Новых Технологий» (г. Санкт-Петербург, ул. Шевченко, 28, Литер А, помещение 6Н, 199406, ИНН 7814110358) (далее – ООО «Центр Новых Технологий»), Закрытым акционерным обществом «Медиа Плюс» (г. Москва, ул. Станиславского, д. 21, стр. 5, 109004, ИНН 7717503586) (далее – ЗАО «Медиа Плюс»), Обществом с ограниченной ответственностью «РОСТА-Маркетинг» (Московская обл., г. Подольск, Проспект Ленина, 1, ИНН 5036094347) (далее – ООО «РОСТА-Маркетинг») требований части 7 статьи 24 Федерального Закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»)

в отсутствие представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Медиа Анлимитед» (общество уведомлено надлежащим образом), ООО «Центр Новых Технологий» (общество уведомлено надлежащим образом), ЗАО «Медиа Плюс» (общество уведомлено надлежащим образом), ООО «РОСТА-Маркетинг») (общество уведомлено надлежащим образом), **установила:**

На основании приказа Воронежского УФАС России от 18 декабря 2014 № 152, была проведена плановая документарная проверка в отношении ООО «Семь Пресс».

В ходе проведения проверки установлено распространение в декабре 2014 года в эфире радиостанции «Дорожное радио», рекламы следующего содержания «Спонсор программы немецкий препарат для комплексной защиты печени «Прогепар».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», объект рекламирования - 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.

Рассматриваемая информация в соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию или поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке (далее – рассматриваемая реклама).

Объектом рекламирования в указанной рекламе является лекарственный препарат «Прогепар».

Согласно данным из ЕГРЮЛ, место нахождения ООО «Медиа Анлимитед» г.

Москва, 1-й Магистральный тупик, д. 5, оф. 29, 123290, ИНН 7714265037; ООО «Центр Новых Технологий» г. Санкт-Петербург, ул. Шевченко, 28, Литер А, помещение 6Н, 199406, ИНН 7814110358; ЗАО «Медиа Плюс» г. Москва, ул. Станиславского, д. 21, стр. 5, 109004, ИНН 7717503586; ООО «РОСТА-Маркетинг» Московская обл., г. Подольск, Проспект Ленина, 1, ИНН 5036094347.

В соответствии с пунктом 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, 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.

В соответствии с пунктом 5 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, 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.

В связи с этим, Воронежское УФАС России ходатайствовало перед Федеральной антимонопольной службой России о наделении его полномочиями по рассмотрению дела № 72-62р по признакам нарушения ООО «Медиа Анлимитед» (г. Москва, 1-й Магистральный тупик, д. 5, оф. 29, 123290, ИНН 7714265037), ООО «Центр Новых Технологий» (г. Санкт-Петербург, ул. Шевченко, 28, Литер А, помещение 6Н, 199406, ИНН 7814110358), ЗАО «Медиа Плюс» (г. Москва, ул. Станиславского, д. 21, стр. 5, 109004, ИНН 7717503586), ООО «РОСТА-Маркетинг» (Московская обл., г. Подольск, Проспект Ленина, 1, ИНН 5036094347) законодательства Российской Федерации о рекламе (письмо Воронежского УФАС России от 01.04.2015 года № 03-16/1366).

27.05.2015 года в Воронежское УФАС России из ФАС России поступило письмо о наделении полномочиями на рассмотрение дела № 72-62р по факту распространения в декабре 2014 года в эфире радиостанции «Дорожное радио», рекламы «Спонсор программы немецкий препарат для комплексной защиты печени «Прогепар» (письмо от 19.05.2015 года исх. № АК/24439/15).

23.03.2015 года в отношении ООО «Медиа Анлимитед», ООО «Центр Новых Технологий», ЗАО «Медиа Плюс» вынесено определение о возбуждении дела № 72-62р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 16 часов 30 минут (мск) 22.04.2015 года. В связи с необходимостью всестороннего, полного, объективного выяснения всех обстоятельств, а также с целью привлечения рекламодателя рассматриваемой рекламы, рассмотрение дела отлагалось до 21.05.2015 (Определение об отложении рассмотрения № 72-62р от 22.04.2015 года).

Учитывая, что в срок, установленный абзацем 1 пункта 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, получение указанных доказательств невозможно, срок рассмотрения дела продлился до 23.06.2015 (Определение о продлении срока рассмотрения дела № 72-62р от 22.04.2015 года). В связи с необходимостью всестороннего, полного, объективного выяснения всех обстоятельств, рассмотрение дела отлагалось до 23.06.2015 (Определение об отложении рассмотрения № 72-62р от 21.05.2015 года).

ООО «Медиа Анлимитед» были предоставлены документы б/н., б/д. (вх № 01-11/637 от 21.04.2015). В письменном объяснении (вх № 01-11/637 от 21.04.2015) ООО «Медиа Анлимитед» сообщило следующее: «ООО «Медиа Анлимитед» не является рекламодателем, а выполняет посреднические (агентские) функции по организации рекламной компании для своего заказчика. Размещение рекламы лекарственного препарата «Прогепар» наша организация осуществляла в рамках выполнения своих обязательств по Агентскому договору № ПРОГ-0412-ТвРаПр-01-13 от 20.03.13, заключенному с ООО «РОСТА-Маркетинг» ОГРН 1125074006562), а также на основании приложения №2014-12 от 23.10.2014 г. к этому договору./.../ Для размещения рекламы в эфире радиостанции «Дорожное радио» ООО «РОСТА-Маркетинг» передало ООО «Медиа Анлимитед» рекламный ролик лекарственного препарата «Прогепар» длительностью 15 секунд /.../ Именно этот ролик со всеми сопроводительными документами ООО «Медиа Анлимитед» передало ЗАО «Медиа Плюс» для организации размещения в эфире радиостанции./.../ Все дополнительные рекламные материалы (анонсы, упоминание спонсора в открывающих/закрывающих заставках) производит радиостанция самостоятельно в рамках производства радиопрограмм, при этом может использовать полностью или частично материалы, предоставленные заказчиком./.../ В связи с изложенным полагаем: 1) что спорный анонс программы, являющийся ее составной частью, не нарушает требований законодательства о рекламе, так как все необходимые предупреждения содержатся в рекламном ролике, включенном в радиопрограмму/.../».

ООО «РОСТА-Маркетинг» были предоставлены документы от 15.05.2015 года б/н., (вх № 01-11/785 от 18.05.2015), б/н., б/д (вх. № 01-11/1057 от 17.06.2015 года). В письменном объяснении (вх. № 01-11/1057 от 17.06.2015 года) ООО «РОСТА-Маркетинг» сообщило следующее: «Компания ООО «РОСТА-Маркетинг» сама никаких роликов не записывала. В феврале 2013 года мы сотрудничали с компанией ООО «Эд оклок» и они нам записали 2 радио ролика хронометражем 30 и 15 секунд. Радио ролик длительностью 15 секунд был передан нами в агентство ООО «Медиа Анлимитед» для размещения в 2014 году. Текст этого ролика «Алкоголь и вредная еда! Навредить нам могут всегда! Погепар от токсинов вас мигом избавит, работу печени быстро наладит! Это не БАД, а немецкий лекарственный препарат! Прогепар-комплексная защита печени! Имеются противопоказания, необходима консультация со специалистом» Данный текст ролика не размещался ни в интернете, ни в печатных изданиях. Считаю, что данный ролик не нарушает закон о рекламе».

ЗАО «Медиа Плюс» были предоставлены документы б/н., б/д. (вх. № 01-11/958 от 03.06.2015). В письменном объяснении (вх № 01-11/958 от 03.06.2015) ЗАО «Медиа Плюс» сообщило следующее: «/.../ЗАО «Медиа Плюс» не осуществляет распространение рекламы, а является посредником между ООО «Центр Новых Технологий» и ООО «Медиа Анлимитед» на основании договора на размещение рекламы № 25/04 от 01.07.2014 года. Таким образом, ЗАО «Медиа Плюс» является ненадлежащей стороной по настоящему делу/.../».

ООО «Центр Новых Технологий» были предоставлены документы от 07.06.2015 года б/н., (вх. № 01-11/994 от 05.06.2015). В письменном объяснении (вх. № 01-11/994 от 05.06.2015) ООО «Центр Новых Технологий» сообщило следующее: «/.../ООО «Центр Новых Технологий» осуществляло распространение анонса на основании договора на размещение рекламы № 25/04 от 01.07.2014 г. с ЗАО «Медиа Плюс». В соответствии с договором на размещение рекламы №25/04 от 01.07.2014 г. ЗАО «Медиа Плюс» предоставило ООО «Центр Новых Технологий» все документы, необходимые для размещения (Регистрационное удостоверение № ЛСР-005848/08; Инструкцию по применению), а также сам макет анонсов для размещения в эфире радиостанции «Дорожное радио», в которых было предупреждение в соответствии с ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе»/.../ Но даже, если в эфир вышли анонсы без предупреждения, предусмотренного в соответствии с ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе», данная информация была также указана в спонсорских роликах, которые выходили непосредственно в начале и / или перед окончанием анонсируемой передачи, а также рекламных роликах «Прогепар», которые выходили в течение всего периода размещения анонсов, что подтверждается медиа-планом/.../».

Ознакомившись с материалами дела, изучив объяснения, документы, предоставленные ООО «Медиа Анлимитед», ООО «Центр Новых Технологий», ЗАО «Медиа Плюс», ООО «РОСТА-Маркетинг» Комиссия установила следующее.

В ходе рассмотрения дела № 72-62р ООО «РОСТА-Маркетинг» был предоставлен текст ролика рекламы Прогепар со следующим содержанием: «Алкоголь и вредная еда! Навредить вашей печени могут всегда! Прогепар от токсинов вас мигом избавит, работу печени быстро наладит! Это не БАД, а немецкий лекарственный препарат! Прогепар – комплексная защита печени! Имеются противопоказания, необходима консультация со специалистом». Также ООО «РОСТА-Маркетинг» был предоставлен диск с записью ролика 15 секунд с указанным выше текстом (вх. № 01-11/1057 от 17.06.2015).

Комиссией установлено, что ООО «РОСТА-Маркетинг» заключило с ООО «Медиа Анлимитед» агентский договор 20.03.2013 года № ПРОГ-0412-ТвРаПр-01-13. В соответствии с пунктом 1 Приложения № 2014-12 от 23.10.2014 года к агентскому договору № ПРОГ-0412-ТвРаПр-01-13 от 20.03.2013 года ООО «РОСТА-Маркетинг» поручает, а ООО «Медиа Анлимитед» обязуется за вознаграждение от своего имени, но за счет ООО «РОСТА-Маркетинг» обеспечить проведение рекламной компании «Прогепар» в декабре 2014 года: разработка графиков размещения и размещение рекламы, в том числе на радио.

Как следует из объяснений ООО «РОСТА-Маркетинг» (вх. № 01-11/1057 от 17.06.2015) и ООО «Медиа Анлимитед» (вх. № 01-11/637 от 21.04.2015) ролик длительностью 15 секунд с текстом «Алкоголь и вредная еда! /.../ Прогепар – комплексная защита печени! Имеются противопоказания, необходима консультация со специалистом» был передан ООО «РОСТА-Маркетинг» в агентство ООО «Медиа Анлимитед» для размещения на радио.

Комиссией также установлено, что в соответствии с договором от 01.02.2011 года № 62 ООО «Медиа Анлимитед» передало этот ролик ЗАО «Медиа Плюс» для организации размещения в эфире радиостанции (приложение № 5 от 28.01.2014 года, Акт № 0304469 от 19.12.2014, Счет-фактура № 0304469 от 19.12.2014 года).

ООО «Центр Новых Технологий» в соответствии с договором № 25/04 от 01.07.2014 года, заключенным с ЗАО «Медиа Плюс» осуществило распространение рассматриваемой рекламы.

Принимая во внимание представленные объяснения, а также изучив материалы дела, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «РОСТА-Маркетинг», ООО «Медиа Анлимитед», ЗАО «Медиа Плюс» нарушения

законодательства о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В соответствии с регистрационным удостоверением № ЛСР-005848/08 от 23.07.2008 года, выданным Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации, препарат «Прогепар» является лекарственным средством.

Как следует из имеющейся в материалах дела записи эфира, распространявшаяся декабре 2015 года реклама вышла в эфир «Дорожного радио» без предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию лекарственного препарата, указанного в рекламе, а также о необходимости получения консультации специалистов, что не допускается частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Довод ООО «Центр Новых Технологий», о том данная информация является анонсом и не является рекламой в понимании п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе», несостоятелен по следующим основаниям.

Установленное в законодательстве понятие «реклама», а также анализ информации (последовательность подачи информации, логическая связь информации с аудиорядом и т.д.) свидетельствуют о том, что указанная информация (рассматриваемая реклама) направлена на привлечение внимания потребителей к объекту рекламирования, а именно к лекарственному препарату – «Прогепар».

Тем самым, рассматриваемая реклама распространялась с нарушением части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с договором № 25/04 от 01.07.2014 года на размещение рекламы рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Центр Новых Технологий».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, в том числе части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

На момент вынесения настоящего Решения, распространение вышеуказанной рекламы прекращено.

Основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе отсутствуют.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36 – 43 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 г. № 508, Комиссия **решила:**

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Спонсор программы немецкий препарат для комплексной защиты печени «Прогепар», распространенную в декабре 2014 года в эфире радиостанции «Дорожное радио», поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать ООО «Центр Новых Технологий» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе, в связи с прекращением распространения ненадлежащей рекламы.

3. Рассмотрение дела № 72-62р в отношении ООО «РОСТА-Маркетинг», ООО «Медиа Анлимитед», ЗАО «Медиа Плюс» прекратить в связи с отсутствием в их действиях признаков нарушения законодательства.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Воронежского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 29 июня 2015 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 АПК РФ.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

В.Г. Попов

О.Г. Козина

О.В. Давыдова