

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/87-2015

18 ноября 2015 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России, члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-10.1/87-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения Обществом с ограниченной ответственностью «Аптечное дело» (далее – ООО «Аптечное дело») рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1.1 статьи 25, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, – ООО «Аптечное дело» (ИНН 5507057050, 644024, г. Омск, ул. Учебная, д.79) - <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области был выявлен факт распространения Аптекой «Эвалар» (ООО «Аптечное дело») на рекламных конструкциях, установленных на фасаде здания № 10/5 по ул. Кирова в г. Омске рекламы биологически активных добавок:

1.«Турбослим. Худеть со вкусом - это здорово! От производителя»;

2.«Фитолакс. Мягкое послабляющее на основе фруктов от производителя»;

3.«Анивозрастная косметика Лора на основе пептидов от производителя».

В соответствии с частью 1.1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе» **реклама биологически активных добавок в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о том, что объект рекламирования не является лекарственным средством.** В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах, при кино - и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд, и такому предупреждению должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Предупреждения о том, что объект рекламирования не является лекарственным средством, в упомянутой рекламе отсутствовали.

В ходе подготовки к рассмотрению дела № 06-10.1/87-2015 ООО «Аптечное дело» были представлены пояснения (вх. №10505 от 17.11.2015), из которых следует, что «... между ООО «Аптечное дело» (Пользователь) и ЗАО «Эвалар» (Правообладатель) заключен Договор коммерческой концессии № 70 от «01» марта 2015 года...».

Согласно условиям указанного договора (пункт 1.1) Правообладатель обязуется предоставить Пользователю за вознаграждение и на срок действия настоящего договора право использовать в предпринимательской деятельности Пользователя комплекс принадлежащих Правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак (знак обслуживания) по свидетельству РФ № 219709, в отношении товаров (услуг) 35, 42 классов МКТУ, право на использование фирменного стиля и право на секрет производства (ноу-хау).

В соответствии с пунктом 1.2 договора Пользователь вправе использовать комплекс исключительных прав, полученных от Правообладателя, **любым не противоречащим законодательству способом для** осуществления розничной торговли фармацевтическими и медицинскими товарами, косметическими и парфюмерными товарами, изделиями медицинской техники, специализированными пищевыми продуктами (в том числе биологически активными добавками к пище), а также при оказании связанных с этой деятельностью услуг, а именно: демонстрация товаров, организация торговых ярмарок, выставок для коммерческих или **рекламных целей, реклама в целях продвижения товаров**, фармацевтические консультации.

Вместе с тем, вышеуказанная реклама была размещена ООО «Аптечное дело» на фасаде здания № 10/5 по ул. Кирова в г. Омске с нарушением требований части 1.1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе»

Помимо этого, ООО «Аптечное дело» в своих пояснениях ссылается на пункт 2.1.7 вышеупомянутого договора, согласно которому, Правообладатель предоставляет Пользователю макеты рекламной продукции на выпускаемый Правообладателем товар.

Вместе с тем, каких-либо доказательства, подтверждающих факт передачи ЗАО «Эвалар» ООО «Аптечное дело» рассматриваемых рекламных материалов (акт приема-передачи и т.д.), размещенных ООО «Аптечное дело» на фасаде здания № 10/5 по ул. Кирова в г. Омске при рассмотрении дела 06-10.1/87-2015 от ООО «Аптечное дело» в адрес Омского УФАС России представлено не было.

Таким образом, положения договор коммерческой концессии № 70 от 01.03.2015 года, непредставление упомянутых документов о получении рекламных материалов в готовом виде от ЗАО «Эвалар», позволяют Комиссии Омского УФАС России рассматривать ООО «Аптечное дело» в качестве лица, определившего объект рекламирования и (или) содержание распространяемой рекламы.

Более того, независимо от того, кем именно были изготовлены рекламные материалы, ООО «Аптечное дело», при распространении рассматриваемой рекламы, было обязано соблюдать требования законодательства Российской Федерации о рекламе либо отказаться от размещения ненадлежащей рекламы.

2. Кроме того, на одной из рекламных конструкций, установленных на фасаде здания № 10/5 по ул. Кирова в г. Омске был зафиксирован факт распространения

ООО «Аптечное дело» рекламы медицинских изделий: «Ортоотдел ортопедия и реабилитация. Компрессионный трикотаж, изделия для суставов и позвоночника, ортопедические подушки и матрасы, медицинские биндажи Orlett, 8950-950-30-88».

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона «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 рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, предусмотренное частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» в указанной рекламе отсутствовало

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу частей 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1.1 статьи 25, частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» несут рекламодатель и рекламораспространитель.

ООО «Аптечное дело» признается Комиссией Омского УФАС России и рекламодателем, т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»), и рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»), следовательно, несет ответственность за размещение ненадлежащей рекламы, нарушающей требования части 1.1 статьи 25, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

При рассмотрении дела 06-10.1/87-2015, в качестве доказательств прекращения вышеуказанного нарушения, ООО «Аптечное дело» представлены пояснения, из которых следует, что «... по состоянию на 05.11.2015 года все рекламные

конструкции на фасаде временного сооружения, расположенного по адресу: г.Омск. ул. Кирова (остановка 4-я Рабочая) приведены в соответствии с требованиями Федерального закона «О рекламе»...» и фотоснимки, свидетельствующие о прекращении указанных нарушений в добровольно порядке.

Руководствуясь пунктом 2 части 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу биологически активных добавок:

-«Турбослим. Худеть со вкусом - это здорово! От производителя»;

-«Фитолакс. Мягкое послабляющее на основе фруктов от производителя»;

-«Анивозрастная косметика Лора на основе пептидов от производителя», распространяемую ООО «Аптечное дело» на рекламных конструкциях, установленных на фасаде здания № 10/5 по ул. Кирова в г. Омске, поскольку в ней нарушены требования части 1.1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ненадлежащей рекламу медицинских изделий: «ОРТОотдел ортопедия и реабилитация. Компрессионный трикотаж, изделия для суставов и позвоночника, ортопедические подушки и матрацы, медицинские биндажи Orlett, 8950-950-30-88», распространяемую ООО «Аптечное дело» на рекламной конструкции, установленной на фасаде здания № 10/5 по ул. Кирова в г. Омске, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

3. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Аптечное дело» не выдавать в связи с устранением нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 18 ноября 2015 года.

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

Председатель Комиссии<...>

Члены Комиссии: <...>