

резольтивная часть оглашена 11 августа 2011г.
г. Ижевск
изготовлено в полном объеме 19 августа 2011г.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <...> – исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике;
члены Комиссии: <...> – ведущий специалист–эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № СЮ04-03/2011-112Р, возбужденное в отношении ООО Стоматологический салон «Жемчуг» и ООО «Фрейм» по факту распространения с помощью листовок формата А4 (210x297) внутри салонов автобусов, следующих по маршрутам № 22, 28, 32, 40 в г. Ижевске, рекламы стоматологического салона «Жемчуг» с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе,

в присутствии:

директора ООО Стоматологический салон «Жемчуг» <...>, действующей на основании Приказа № 02/04 от 02.04.2010г., представителя ООО «Фрейм» - <...>, действующей на основании доверенности № 8-1/11 от 04.05.2011г.,

УСТАНОВИЛА:

С 20 мая 2011 года по 17 июня 2011 года Управлением Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) в отношении ООО «Фрейм» проведена плановая выездная проверка на предмет соблюдения указанным лицом антимонопольного законодательства и законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы на автобусах, предоставляемых ОАО «ИПОПАТ», а также внутри салонов транспортных средств за период с июля 2010 года по апрель 2011 года.

В рамках данной проверки ООО «Фрейм» были представлены в частности следующие документы: копия устава ООО «Фрейм»; копия свидетельства о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации серии 18 № 002611094; копия Свидетельства о государственной регистрации юридического лица серии 18 № 002611900; копия Протокола № 4 Общего собрания учредителей (участников) ООО «Фрейм» от 11.12.2010г.; копия договора № 01 от 22.06.2007г., заключенного между ОАО «ИПОПАТ» и ООО «Фрейм»; копия Договора № 991_5 от 25.03.2011г. на изготовление и прокат рекламы, заключенного между ООО «Фрейм» и ООО Стоматологический салон «Жемчуг», с приложениями № 1-2 от 25.03.2011г., № 2-1 от 25.03.2011г., № 3-2 «Техническое задание»; копия макета рекламы Стоматологического салона «Жемчуг», согласованного директором ООО Стоматологический салон «Жемчуг» <...> 30.03.2011г.

В ходе изучения представленных ООО «Фрейм» документов и макетов рекламы, распространяемой на автобусах, предоставляемых ОАО «ИПОПАТ», а также внутри салонов транспортных средств, установлен факт распространения с 04.04.2011г. по 04.05.2011г. с помощью листовок формата А4 (210x297), размещенных внутри салонов автобусов, следующих по маршрутам № 22, 28, 32, 40 в г. Ижевске,

рекламы стоматологического салона «Жемчуг» следующего содержания: «Стоматологический салон «Жемчуг» - Лечение зубов - Протезирование зубов; - Профессиональная чистка зубов; - Обучение гигиене полости рта; (услуги по лечению и протезированию зубов для людей с ограниченными физическими возможностями); - Постоянно действующая система скидок. Отбеливание зубов 5 499 Скайсы 1499 - С Вами будут работать профессионалы своего дела! ул. Красногеройская, 85 (Напротив Радиозавода, рядом с маг-м «Сириус») тел.: 500-420, 8-912-766-24-95 Возможны противопоказания, необходима консультация специалиста. Лицензия № ЛО-18-01-00314 от 07.10.09».

На запрос Удмуртского УФАС России исх.№ ММ01-17-04/5199 от 07.07.2011г. ООО Стоматологический салон «Жемчуг» представило следующие документы: копию Договора № 991_5 от 25.03.2011г. на изготовление и прокат рекламы с приложениями № 1-2 от 25.03.2011г., № 2-1 от 25.03.2011г., № 3-2 «Техническое задание»; копию согласованного макета рекламы Стоматологический салон «Жемчуг»; копию Свидетельства о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации серии 18 № 002926913; копию Приказа (распоряжения) о приеме работника на работу № 15 от 02.04.2010г.; копии Актов выполненных работ № 000710 от 04.07.2011г. и № 000711 от 04.07.2011г.; копии кассовых чеков от 28.03.2011г.; копии квитанций к приходно-кассовым ордерам № 139 от 28.03.2011г. и № 140 от 28.03.2011г.

18.07.2011г. Удмуртским УФАС России в отношении ООО Стоматологический салон «Жемчуг» и ООО «Фрейм» было возбуждено производство по делу № СЮ04-03/2011-112Р по факту распространения с 04.04.2011г. по 04.05.2011г. с помощью листовок формата А4 (210x297), размещенных внутри салонов автобусов, следующих по маршрутам № 22, 28, 32, 40 в г. Ижевске, рекламы стоматологического салона «Жемчуг» с признаками нарушения ч.7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела № СЮ04-03/2011-112Р было назначено на 11 августа 2011 года в 15 часов 00 мин.

Во исполнение определения № СЮ04-03/2011-112Р о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 18.07.2011г. ООО «Фрейм» представило в Удмуртское УФАС России письменные пояснения с приложением следующих документов: копии Доверенности № 8/11 от 04.05.2011г., копии листовки с расчетами в масштабах, цветной листовки с рассматриваемой рекламой.

Согласно письменным пояснениям ООО «Фрейм», в статье 24 Федерального закона «О рекламе» не говорится о том, что шрифт должен занимать 5% общей площади, и не приводится конкретного определения «поле расчета». По расчетам, в соответствии с частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», под предупреждение было отведено 5% от общей площади рекламного пространства. Также ООО «Фрейм» просило принять во внимание, что предупреждение «возможны противопоказания, необходима консультация специалиста» в листовке указано и читаемо. В связи с тем, что нет определенного метода расчета поля под предупреждение о возможных противопоказаниях, то при изготовлении рекламной листовки расчет поля был выполнен буквально как указано в части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе». Срок размещения данной рекламной информации составлял месяц (период 04.04.-04.05.2011г.) и в данный момент реклама демонтирована.

08.08.2011г. ООО Стоматологический салон «Жемчуг» представило в Удмуртское

УФАС России письменные пояснения, согласно которым Общество просит учесть, что при наличии в рекламе медицинских стоматологических услуг, оказываемых стоматологическим салоном «Жемчуг», признаков нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», требуемое законом предупреждение о наличии противопоказаний к их применению или получении консультации специалистов присутствует и читаемо. Реклама стоматологического салона «Жемчуг» с признаками нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» демонтирована, что подтверждается актами выполненных работ, копии которых находятся в Удмуртском УФАС России. В данное время реклама медицинских стоматологических услуг, оказываемых стоматологическим салоном «Жемчуг», с признаками нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» не распространяется.

На заседании Комиссии, состоявшемся 11.08.2011г., директор ООО Стоматологический салон «Жемчуг» <...> поддержала письменные пояснения и просила учесть, что при наличии формальных признаков нарушения ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» требуемое законом предупреждение фактически присутствовало и было читаемо. Реклама с признаками нарушения в данный момент демонтирована и не распространяется, что подтверждается актами выполненных работ, которые находятся в Удмуртском УФАС России. Обществом признается факт того, что площадь предупреждения менее требуемого законодательством о рекламе. Представитель ООО «Фрейм» <...> указала, что неправильно рассчитали площадь требуемого предупреждения. Конкретных методов расчетов нет, поэтому дизайнер как посчитал нужным, так и сделал.

На вопрос о том, какой макет был согласован в окончательном варианте, представитель ООО «Фрейм» указала, что у нее имеется макет, представленный в Удмуртское УФАС России в рамках плановой выездной проверки Общества и согласованный <...> 30.03.2011г. Директор ООО Стоматологический салон «Жемчуг» пояснила, что в электронной переписке у Общества находится иной макет, а именно согласованный <...> 25.03.2011г.

Выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, изучив материалы дела № СЮ04-03/2011-112Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

С 04.04.2011г. по 04.05.2011г. с помощью листовок формата А4 (210x297), размещенных внутри салонов автобусов, следующих по маршрутам № 22, 28, 32, 40 в г. Ижевске, распространялась реклама стоматологического салона «Жемчуг» следующего содержания: «Стоматологический салон «Жемчуг» - Лечение зубов - Протезирование зубов; - Профессиональная чистка зубов; - Обучение гигиене полости рта; (услуги по лечению и протезированию зубов для людей с ограниченными физическими возможностями); - Постоянно действующая система скидок. Отбеливание зубов 5 499 Скайсы 1499 - С Вами будут работать профессионалы своего дела! ул. Красногеройская, 85 (Напротив Радиозавода, рядом с маг-м «Сириус») тел.: 500-420, 8-912-766-24-95 Возможны противопоказания, необходима консультация специалиста. Лицензия № ЛО-18-01-00314 от 07.10.09».

Согласно п. 1) ст.3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его

продвижению на рынке.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемое сообщение адресовано неопределённому кругу лиц – пассажирам автобусов, следующих по маршрутам № 22, 28, 32, 40 в г. Ижевске, направлено на привлечение внимания к объектам рекламирования (ООО Стоматологический салон «Жемчуг» и оказываемым им стоматологическим услугам), формирование и поддержание интереса к ним, следовательно, является рекламой ООО Стоматологический салон «Жемчуг» и оказываемых им стоматологических услуг.

Распространение вышеуказанной рекламы в период с 04.04.2011г. по 04.05.2011г. внутри салонов автобусов, следующих по маршрутам № 22, 28, 32, 40 в г. Ижевске, осуществлялось на основании Договора № 991_5 от 25.03.2011г. на изготовление и прокат рекламы, заключенного между ООО «Фрейм» и ООО Стоматологический салон «Жемчуг», с приложениями № 1-2 от 25.03.2011г., № 2-1 от 25.03.2011г., № 3-2 «Техническое задание». Согласно предмета указанного договора Заказчик (ООО Стоматологический салон «Жемчуг») поручает, а Исполнитель (ООО «Фрейм») берет на себя обязанности по изготовлению и размещению рекламной продукции на автобусах, предоставляемых ОАО «ИПОПАТ». При этом, право на размещение информации с использованием транспортных средств (автобусов), в том числе салонов транспортных средств, принадлежащих ОАО «ИПОПАТ» на праве собственности или другом вещном праве, предоставлено ООО «Фрейм» на основании Договора № 01 от 22.07.2007г.

Директором ООО Стоматологический салон «Жемчуг» <...> были согласованы два макета рассматриваемой рекламы от 25.03.2011г. и от 30.03.2011г. Согласно Актов № 000710 от 04.07.2011г. и № 000711 от 04.07.2011г. оказанные услуги по монтажу/демонтажу листовки, изготовлению листовки и прокату листовки, содержащей рассматриваемую рекламу, выполнены полностью и в срок, заказчик претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имеет. Размещение рекламы оплачено ООО Стоматологический салон «Жемчуг», что подтверждается кассовыми чеками от 28.03.2011г. и квитанциями к приходно-кассовым ордерам № 139 от 28.03.2011г. и № 140 от 28.03.2011г.

Таким образом, рекламодателем рекламы следующего содержания: «Стоматологический салон «Жемчуг» - Лечение зубов - Протезирование зубов; - Профессиональная чистка зубов; - Обучение гигиене полости рта; (услуги по лечению и протезированию зубов для людей с ограниченными физическими возможностями); - Постоянно действующая система скидок. Отбеливание зубов 5 499 Скайсы 1499 - С Вами будут работать профессионалы своего дела! ул. Красногеройская, 85 (Напротив Радиозавода, рядом с маг-м «Сириус») тел.: 500-420, 8-912-766-24-95 Возможны противопоказания, необходима консультация специалиста. Лицензия № ЛО-18-01-00314 от 07.10.09», распространенной в период с 04.04.2011г. по 04.05.2011г. внутри салонов автобусов, следующих по маршрутам № 22, 28, 32, 40 в г. Ижевске, является ООО Стоматологический салон «Жемчуг» (ИНН 1833053136, ОГРН 1091840004937, юридический адрес: 426034, г. Ижевск, ул. Красногеройская, 85-145), как лицо, оказывающее стоматологические услуги, указанные в рекламе, а также непосредственно определившее объект

рекламирования и содержание рекламы.

Рекламораспространителем рассматриваемой рекламы ООО Стоматологический салон «Жемчуг» и оказываемых им стоматологических услуг является ООО «Фрейм» (ИНН 1835077301, ОГРН 1071841003024, юридический адрес: 426000, г. Ижевск, ул. В.Сивкова, 109; фактический адрес: 426068, г. Ижевск, ул. Автозаводская, д.13) как лицо, осуществившее распространение данной рекламы в период с 04.04.2011г. по 04.05.2011г. внутри салонов автобусов, следующих по маршрутам № 22, 28, 32, 40 в г. Ижевске.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «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 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).

Рассматриваемая реклама ООО Стоматологический салон «Жемчуг» и оказываемых им стоматологических услуг, размещённая с 04.04.2011г. по 04.05.2011г. с помощью листовок формата А4 (210x297) внутри салонов автобусов, следующих по маршрутам № 22, 28, 32, 40 в г. Ижевске, содержит предупреждение о возможных противопоказаниях и необходимости получения консультации специалиста, которому отведено 0,8% рекламной площади (рекламного пространства).

Таким образом, распространение в период с 04.04.2011г. по 04.05.2011г. с помощью листовок формата А4 (210x297) внутри салонов автобусов, следующих по маршрутам № 22, 28, 32, 40 в г. Ижевске, рекламы следующего содержания: «Стоматологический салон «Жемчуг» - Лечение зубов - Протезирование зубов; - Профессиональная чистка зубов; - Обучение гигиене полости рта; (услуги по лечению и протезированию зубов для людей с ограниченными физическими возможностями); - Постоянно действующая система скидок. Отбеливание зубов 5 499 Скайсы 1499 - С Вами будут работать профессионалы своего дела! ул. Красногеройская, 85 (Напротив Радиозавода, рядом с маг-м «Сириус») тел.: 500-420, 8-912-766-24-95 Возможны противопоказания, необходима консультация специалиста. Лицензия № ЛО-18-01-00314 от 07.10.09», в которой предупреждению о возможных противопоказаниях и необходимости получения консультации специалиста отведено 0,8% рекламной площади (рекламного пространства), является нарушением части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

При этом, в согласованном 30.03.2011г. ООО Стоматологический салон «Жемчуг» макете рассматриваемой рекламы предупреждению о возможных противопоказаниях и необходимости получения консультации специалиста также было отведено 0,8% рекламной площади (рекламного пространства), а в макете, согласованном Обществом 25.03.2011г. такому предупреждению было отведено 2,4% рекламной площади (рекламного пространства).

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований,

установленных статьями 24 и 25 настоящего Федерального закона. Соответственно, ООО Стоматологический салон «Жемчуг», являясь рекламодателем рекламы следующего содержания: «Стоматологический салон «Жемчуг» - Лечение зубов - Протезирование зубов; - Профессиональная чистка зубов; - Обучение гигиене полости рта; (услуги по лечению и протезированию зубов для людей с ограниченными физическими возможностями); - Постоянно действующая система скидок. Отбеливание зубов 5 499 Скайсы 1499 - С Вами будут работать профессионалы своего дела! ул. Красногеройская, 85 (Напротив Радиозавода, рядом с маг-м «Сириус») тел.: 500-420, 8-912-766-24-95 Возможны противопоказания, необходима консультация специалиста. Лицензия № ЛО-18-01-00314 от 07.10.09», распространенной в период с 04.04.2011г. по 04.05.2011г. с помощью листовок формата А4 (210x297) внутри салонов автобусов, следующих по маршрутам № 22, 28, 32, 40 в г. Ижевске, и в которой предупреждению о возможных противопоказаниях и необходимости получения консультации специалиста отведено менее 5% рекламной площади (рекламного пространства), нарушило требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 17, 8 и 11 статьи 24 настоящего Федерального закона.

Таким образом, ООО «Фрейм», являясь рекламодателем распространенной в период с 04.04.2011г. по 04.05.2011г. с помощью листовок формата А4 (210x297) внутри салонов автобусов, следующих по маршрутам № 22, 28, 32, 40 в г. Ижевске, рекламы следующего содержания: «Стоматологический салон «Жемчуг» - Лечение зубов - Протезирование зубов; - Профессиональная чистка зубов; - Обучение гигиене полости рта; (услуги по лечению и протезированию зубов для людей с ограниченными физическими возможностями); - Постоянно действующая система скидок. Отбеливание зубов 5 499 Скайсы 1499 - С Вами будут работать профессионалы своего дела! ул. Красногеройская, 85 (Напротив Радиозавода, рядом с маг-м «Сириус») тел.: 500-420, 8-912-766-24-95 Возможны противопоказания, необходима консультация специалиста. Лицензия № ЛО-18-01-00314 от 07.10.09», в которой предупреждению о возможных противопоказаниях и необходимости получения консультации специалиста отведено менее 5% рекламной площади (рекламного пространства), нарушило требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Учитывая, что рассматриваемая реклама ООО Стоматологический салон «Жемчуг» и оказываемых им стоматологических услуг, распространялась внутри салонов автобусов, следующих по маршрутам № 22, 28, 32, 40 в г. Ижевске, в период с 04.04.2011г. по 04.05.2011г., Комиссия Удмуртского УФАС России считает нецелесообразным выдавать ООО Стоматологический салон «Жемчуг» и ООО «Фрейм» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 1 ст.36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с п. 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных

Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. № 508, п. 3.55, 3.55.1, 3.55.2, 3.55.3, 3.55.4, 3.55.5 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённого Приказом ФАС России от 28.12.2007г. № 453, Комиссия Удмуртского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу стоматологического салона «Жемчуг» следующего содержания: «Стоматологический салон «Жемчуг» - Лечение зубов - Протезирование зубов; - Профессиональная чистка зубов; - Обучение гигиене полости рта; (услуги по лечению и протезированию зубов для людей с ограниченными физическими возможностями); - Постоянно действующая система скидок. Отбеливание зубов 5 499 - С Вами будут работать профессионалы своего дела! ул. Красногеройская, 85 (Напротив Радиозавода, рядом с маг-м «Сириус») тел.: 500-420, 8-912-766-24-95 Возможны противопоказания, необходима консультация специалиста. Лицензия № ЛО-18-01-00314 от 07.10.09», распространяемую с 04.04.2011г. по 04.05.2011г. с помощью листовок формата А4 (210x297) внутри салонов автобусов, следующих по маршрутам № 22, 28, 32, 40 в г. Ижевске, в которой предупреждению о возможных противопоказаниях и необходимости получения консультации специалиста отведено менее 5% рекламной площади (рекламного пространства), ненадлежащей, поскольку при её распространении нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО Стоматологический салон «Жемчуг» рекламодателем, нарушившим требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Признать ООО «Фрейм» рекламораспространителем, нарушившим требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

4. Не выдавать ООО Стоматологический салон «Жемчуг» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

5. Не выдавать ООО «Фрейм» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

6. Передать материалы дела № СЮ04-03/2011-112Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО Стоматологический салон «Жемчуг» и виновного должностного лица предприятия производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. Передать материалы дела № СЮ04-03/2011-112Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Фрейм» и виновного должностного лица предприятия производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии