

РЕШЕНИЕ

17 июня 2009 года г.Томск

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

председатель Комиссии: В.И. Шевченко, руководитель Томского УФАС России,
члены Комиссии:

Е.П. Фоминых — начальник отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокати́рования;

Н.В. Базарова, специалист — эксперт отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокати́рования;

рассмотрев дело № 06-11/23-09 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы медицинской техники, реализуемой индивидуальным предпринимателем М в газете «Реклама» №19 (852) от 16.05.2009 на странице 62 (издатель — закрытое акционерное общество «Издатель»), в присутствии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

— ИП М;

— ЗАО «Издатель» законный представитель П,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении контроля за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе сотрудниками Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области установлено следующее.

В газете «Реклама» №19 (852) от 16.05.2009 на странице 62 размещена реклама медицинской техники следующего содержания: «Офис -магазин в центре города МЕДЛАБТЕХ пр.Ленина, 104. Медицинская техника для медицинских учреждений и лабораторий: оборудование, мебель, реактивы, химическая посуда, дезосредства, медицинская одежда, для населения: тонометры, термометры, глюкометры и тест-полоски, ортопедические товары и инвалидные коляски, ингаляторы, весы диагностические, кухонные, диетические, анализаторы жиры, шагомеры, массажеры, массажные ванны, электрогрелки для ног и тела, электропростыни и одеяла, увлажнители воздуха, сауны для лица, наборы для маникюра и педикюра, облучатели и многое другое. пр.Ленина, 104, ост. «пер.1905 г.», (напротив ГУМа), вход со двора, 2-й этаж, т.51-74-37, 51-74-38, 51-74-40, www.medlabteh.ru работаем: с 9.00 до 18.00, выходной: воскресенье».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе (далее – ФЗ «О рекламе», Закон) 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.

Указанная выше информация обладает перечисленными признаками, следовательно, является рекламой.

Рассматриваемое объявление содержит рекламу медицинской техники.

Согласно ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 г. №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. Причем, такому предупреждению должно быть отведено не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Рассматриваемая реклама медицинской техники, реализуемой ИП М., размещена без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению, также в рекламе отсутствует указание о необходимости получения консультации специалистов или ознакомлении с инструкцией по применению.

В соответствии с чч.6,7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», несут рекламодаделец и рекламодатель.

Рекламные материалы для размещения в газете «Реклама» №19 (852) от 16.05.2009г. предоставлены ООО «Агентство Рекламный дайджест», которое заключило договор на оказание услуг по рекламе №1 от 07.04.2009г. с ИП М. Реклама оплачена ИП М., что подтверждается платежным поручением №534 от 06.05.2009.

Вместе с тем, между ООО «Агентство Рекламный дайджест» и ЗАО «Издатель» действует агентский договор от 01.01.2007 №2 в соответствии с которым ООО «Агентство Рекламный дайджест» осуществляет поиск рекламодателей по поручению ЗАО «Издатель» с целью заключения с ними договоров на реализацию услуг по размещению рекламы в газете «Реклама». Оплата за рекламные услуги поступает на счет ООО «Агентство Рекламный дайджест», которое, в свою очередь, перечисляет оплату на счет ЗАО «Издатель» за минусом вознаграждения ООО «Агентство Рекламный дайджест».

Таким образом, рекламодателем, т.е. изготовителем или продавцом товара либо иного определившего объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом (п.5 ст.3 ФЗ «О рекламе») является ИП М.; рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе») является ЗАО «Издатель».

На рассмотрении дела индивидуальный предприниматель сообщил, что им были предприняты меры для недопущения нарушения действующего законодательства о рекламе, а именно рекламный макет, согласованный им 08.04.2009 содержал предупреждение, предусмотренное ч.7 ст.24 Федерального закон «О рекламе», однако реклама в газете была размещена с нарушением закона.

Представитель ЗАО «Издатель» пояснил, что рассматриваемое правонарушение произошло по технической причине, а именно, на этапе переноса рекламного макета, подготовленного дизайнером на верстку. В связи с большим объемом рекламной информации в газете, ответственным редактором не было проконтролировано соответствие всех рекламных объявлений требованиям Федерального закона «О рекламе». Также представитель пояснил, что в настоящее время нарушение устранено.

Исследовав материалы дела, заслушав объяснения сторон, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рассматриваемую рекламу медицинской техники ИП М., размещенную в газете «Реклама» №19 (852) от 16.05.2009 на странице 62 ненадлежащей, так как в ней допущены нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Реклама медицинской техники, в соответствии с ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе» должна сопровождаться предупредительной надписью о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. Однако подобное предупреждение в рекламе отсутствует.

В соответствии пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Комиссия Томского УФАС России, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», п.37- п.42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел,

возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную в газете «Реклама» №19 (852) от 16.05.2009 на странице 62 рекламодателя индивидуального предпринимателя М, поскольку в ней нарушены ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
2. Не выдавать ЗАО «Издатель», ИП М. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в связи с устранением нарушения.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Томского УФАС России Н.В. Базаровой для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 22 июня 2009г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии В.И. Шевченко

Члены Комиссии Е.П. Фоминых

Н.В. Базарова