

13.09.2010г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее- Ростовское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: Коренченко К. А. – зам. руководителя - начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии:

Коба И. В. –специалист- эксперт отдела контроля органов власти;

Ширинская В. В. – специалист – эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело №738 от 20.07.2010г. по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения на рекламной конструкции (пиларс), расположенной по адресу: г. Ростов-на-Дону, площадь Советов (угол ул. Б. Садовая и пр. Ворошиловский) рекламы «Эстетическая стоматология», содержащей признаки нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»);

в отсутствии законного представителя ООО «Праймсайт», уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела надлежащим образом;

в присутствии представителя ООО «Праймсайт» по доверенности

УСТАНОВИЛА:

09.07.2010г. специалистом Ростовского УФАС России в ходе осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства РФ о рекламе на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Ростов-на-Дону, площадь Советов (угол ул. Б. Садовая и пр. Ворошиловский), выявлена рекламная конструкция пиларс (1,4 X 3 м), содержащая рекламу следующего содержания: «Эстетическая стоматология протезирование, лечение зубов, исправление прикуса, ул. Пушкинская, 93, 269-57-22».

При этом, в данной рекламе отсутствует предупреждение о необходимости получения консультации специалистов.

Таким образом, в вышеназванной рекламе усматриваются признаки нарушения ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе», согласно которой реклама медицинских услуг, в том числе методов лечения должна сопровождаться предупреждением о необходимости получения консультации специалистов.

Составлен акт проверки рекламы № 75.

12.07.2010г. Ростовским УФАС России в адрес ООО «Праймсайт» (рекламораспространителя) был направлен запрос (исх. № 6867) с требованием о предоставлении информации о рекламодателе вышеуказанной рекламы, договора на размещение рекламы, платежных документов за выполнение работ по данному договору, а также согласованного макета рекламы.

14.07.2010г. (вх. № 8510) в ответ на запрос от ООО «Праймсайт» в Ростовское УФАС России поступили документы, в том числе макет и фотография вышеназванной рекламы.

Представленный рекламораспространителем макет и фотография указанной рекламы содержали пометку с предупреждением о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалиста.

В этой связи, 14.07.2010г. специалистами Ростовского УФАС России была проведена повторная проверка рекламы, размещенной на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Ростов-на-Дону, площадь Советов (угол ул. Б. Садовая и пр. Ворошиловский), в результате которой было установлено, что к нижней части рекламного плаката прикреплена белая полоса, на которой содержится надпись: «Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста».

Составлен акт проверки рекламы № 76.

Вышеизложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что исправления (пометка с предупреждением о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалиста) в вышеназванную рекламу были внесены после выявления Ростовским УФАС России признаков нарушения ч.7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

В силу ч.ч. 6,7 ст.38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч.7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Праймсайт» (121357, Москва, ул.

Артамонова, 1), как лицо, распространившее вышеназванную рекламу на рекламной конструкции.

При этом, вышеназванная реклама распространяется исключительно на территории, подведомственной Ростовскому УФАС России.

На основании данных фактов 20.07.2010г. было возбуждено настоящее дело.

09.08.2010г. присутствующий на заседании Комиссии Ростовского УФАС России представитель ООО «Праймсайт» по доверенности пояснил следующее.

Рекламный плакат «Эстетическая стоматология» состоит из трех склеенных между собой фрагментов. В связи с тем, что размер данного плаката не соответствовал размеру информационного поля конструкции должностное лицо ООО «Праймсайт» - <...> при размещении данного плаката подвернуло нижнюю часть плаката, на которой содержалась надпись о наличии противопоказаний, в результате чего данную надпись фактически не было видно.

В ходе мониторинга размещаемой ООО «Праймсайт» наружной рекламы, данный недочет был выявлен Обществом и устранен.

В подтверждение своей позиции представителем был представлен на обозрение Комиссии рекламный плакат «Эстетическая стоматология» в натуральную величину.

В связи с изложенным, представитель Общества считает, что в действиях юридического лица – ООО «Праймсайт» отсутствует вина, в связи с тем, что нарушение законодательства о рекламе произошло исключительно по вине должностного лица Общества – бригадира <...>.

09.08.2010г. Комиссия Ростовского УФАС России в связи с необходимостью получения дополнительных документов вынесла определение о продлении срока и отложении рассмотрения дела № 738.

02.09.2010г. (вх. № 11182) в Ростовское УФАС России поступили дополнительные документы, в том числе письменные объяснения бригадира ООО «Праймсайт» - <...>.

13.09.2010г. присутствующий на заседании Комиссии Ростовского УФАС России представитель ООО «Праймсайт» поддержал позицию, изложенную ранее в письменных объяснениях, указав, что в действиях юридического лица – ООО «Праймсайт» отсутствует вина и допущенное нарушение законодательства о рекламе произошло исключительно по вине должностного лица ООО «Праймсайт» – бригадира <...>.

Комиссия Ростовского УФАС России, изучив материалы дела, выслушав позицию представителя Общества, пришла к следующим выводам

В пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что 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.

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 (п. 2 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

В силу ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» реклама медицинских услуг, в том числе методов лечения, должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В данном случае из материалов настоящего дела следует, что на рекламной конструкции (пилларсе), расположенной по адресу: г. Ростов-на-Дону, площадь Советов (угол ул. Б. Садовая и пр. Ворошиловский), размещена реклама «Эстетическая стоматология протезирование, лечение зубов, исправление прикуса, ул. Пушкинская, 93, 269-57-22», которая направлена на привлечение внимания потребителей к оказываемым ООО «Эстетическая стоматология» медицинским услугам.

При этом, данная реклама не содержит предупреждения, предусмотренного ч.7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, указанная выше реклама согласно ст.3 ФЗ «О рекламе» является ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч.7 ст.24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч.7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Праймсайт», как лицо, распространившее вышеназванную рекламу на рекламной конструкции.

Довод Общества о том, что в действиях юридического лица – ООО «Праймсайт» отсутствует вина и допущенное нарушение ФЗ «О рекламе» произошло исключительно по вине сотрудника ООО «Праймсайт» - бригадира (... ..) не может быть принят во внимание Комиссией Ростовского УФАС России в связи со следующим.

В силу ст. 2 Гражданского кодекса РФ предпринимательской деятельностью признается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, выполнения работ или оказания услуг.

ООО «Праймсайт», самостоятельно на свой риск, осуществляя предпринимательскую деятельность, приняло все риски, связанные с соблюдением ФЗ «О рекламе».

Не исполняя требования ФЗ «О рекламе» при размещении вышеуказанной рекламы, работник Общества (бригадир), в данном случае в соответствии со ст. 182 ГК РФ выступает в качестве представителя юридического лица, поэтому все осуществляемые им действия следует рассматривать как осуществляемые от имени Общества

В свою очередь неисполнение юридическим лицом требований ФЗ «О рекламе» вследствие ненадлежащего исполнения трудовых обязанностей его работником не является обстоятельством, освобождающим само юридическое лицо от ответственности. Кроме того, факт неисполнения работником трудовых обязанностей, свидетельствует об отсутствии надлежащего контроля юридического лица за исполнением своими работниками, действовавшими в его интересах, своих трудовых обязанностей.

Таким образом, Общество не приняло все зависящие от него меры по соблюдению его сотрудником законодательства о рекламе.

В связи с тем, что в настоящее время реклама «Эстетическая стоматология» соответствует требованиям ч.7 ст. 24 ФЗ «О рекламе», у Комиссии Ростовского УФАС России отсутствуют основания для выдачи ООО «Праймсайт» предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Руководствуясь п.2 ч. 1 ст. 33, ч.1ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Эстетическая стоматология», размещенную на рекламной конструкции (пилларсе), расположенной по адресу: г. Ростов-на-Дону, площадь Советов (угол ул. Б. Садовая и пр. Ворошиловский) ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать ООО «Праймсайт» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе в связи с добровольным устранением совершенного нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ростовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 14.09.2010г.

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

Председатель Комиссии: К. А. Коренченко

Члены Комиссии: И. В. Коба, В. В. Ширинская