

РЕШЕНИЕ

24 октября 2012 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – Оберемок В.В. – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

Вайс Т.И. – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Голубцова О.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Шулика М.С. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

Нудной Н.С. – ведущий специалист - эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 96Р/2012 от 22.08.2012г., возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в июне 2012 года на рекламных конструкциях (щитах 3х6 м), расположенных в г. Краснодаре по адресам: ул. 40 Лет Победы (№ 33 напротив) и ул. Тургенева, 213, рекламы содержания: «Хирургия катаракты, Три-З офтальмологическая клиника от 13500 р. с американским хрусталиком, ул. Красных Партизан, д.18, 8 800 100 1 333...» с признаками нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – общества с ограниченной ответственностью «Три-З» (...) директора ... и представителя по доверенности ...,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Управлением Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю установлено следующее.

В июне месяце 2012г. на рекламных конструкциях (щитах 3х6 м), установленных в г. Краснодаре по следующим адресам: ул. 40 Лет Победы (№ 33 напротив) и ул. Тургенева, 213, распространялась наружная реклама содержания: *«Хирургия катаракты, Три-З офтальмологическая клиника от 13500 р. с американским хрусталиком, ул. Красных Партизан, д.18, 8 800 100 1 333...»* с признаками нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Указанные обстоятельства подтверждены актом Краснодарского УФАС России проведения фотосъемки объекта наружной рекламы от 02.06.2012г., договором № ... аренды рекламных поверхностей, заключенным между ООО «Геккон» и ООО «Три-З», приложением ... к договору № ... и фотоматериалами (в деле).

В соответствии с п.п. 1, 2, 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой признается 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; объектом рекламирования является 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; товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно ч. 7 ст. 24 Федерального закона «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). 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.

Кроме того, согласно ч. 4 ст. 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные указанным Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого Федеральным законом «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения.

В соответствии с п. 3 Положения о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012г. № 291, медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно [Приложению](#), которые выполняются при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

Согласно Приложению к указанному Положению о лицензировании медицинской деятельности хирургия и офтальмология включены в [перечень](#) работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность.

Таким образом, на рекламу содержания: *«Хирургия катаракты, Три-3 офтальмологическая клиника от 13500 р. с американским хрусталиком, ул. Красных Партизан, д.18, 8 800 100 1 333...»* распространяется обязательное условие соблюдения требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

По запросу Краснодарского УФАС России ООО «Геккон» был представлен договор ... аренды рекламных поверхностей, заключенный между ООО «Геккон» и ООО «Три-3».

31.08.2012г. ООО «Три-3» представило объяснения и копии следующих документов и материалов (вх. № 7282):

- устава ООО «Три-3»;
- лицензии на осуществление медицинской деятельности ООО «Три-3» ...
- приложения ... к договору № ...;

- электронного письма от 28.05.2012г. ООО «Три-З»;

- акта выполненных работ ...;

- адресной программы распространения ООО «Три-З» рекламы содержания: *«Хирургия катаракты, от 13500 р. Три-З с американским хрусталиком, ул. Красных Партизан, д.18, 8 800 100 1 333.... »;*

- оригинал-макет рекламы вышеуказанного содержания, распространяемой в г. Краснодаре по адресам: ул. 40 Лет Победы (№ 33 напротив) и ул. Тургенева, 213;

- диск с фотоматериалами объектов наружной рекламы и копии электронного письма ООО «Три-З».

Также 23.10.2012г. ООО «Три-З» в Краснодарское УФАС России были представлены копия акта сдачи-приемки выполненных работ от 31.08.2012г. к договору ... и документальное подтверждение направления ООО «Три-З» арендодателю (ООО «Геккон») макета рекламы содержания: *«Хирургия катаракты, от 13500 р. Три-З с американским хрусталиком, ул. Красных Партизан, д.18, 8 800 100 1 333.... »* с предупреждением по левому краю рекламы светло-серыми буквами на белом фоне *«имеются противопоказания необходима консультация специалиста»*, изготовленного ООО «Три-З» (протокол осмотра доказательств 23АА2141267) (вх. № 9746 в деле).

Из объяснений ООО «Три-З» от 31.08.2012г. следует, что в соответствии с п. 2.2 Договора ... Арендодатель (ООО «Геккон») принял на себя обязательство оказывать Арендатору (ООО «Три-З») услуги по аренде рекламных поверхностей, а также по изготовлению рекламных поверхностей. Во исполнение указанного пункта Договора ООО «Геккон» выполнил работы с нарушением требований к формату и цветному изображению рекламных материалов *«Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста»*, что повлекло за собой нарушение п. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». В заявке Общества, направленной в адрес ООО «Геккон» 25 и 28 мая 2012г. (скриншот электронного письма с вложением) надпись, *«Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста»* должна быть выполнена белыми буквами на сером фоне, делающим данную информацию хорошо воспринимаемой.

Изучив представленные документы и объяснения, Комиссия Краснодарского УФАС России считает позицию ООО «Три-З» необоснованной по следующим основаниям.

Информация, содержания: *«Хирургия катаракты, Три-З офтальмологическая клиника от 13500 р. с американским хрусталиком, ул. Красных Партизан, д.18, 8 800 100 1 333.... »*, размещенная на рекламных конструкциях (щитах 3х6 м), установленных в г. Краснодаре по адресам: ул. 40 Лет Победы (№ 33 напротив) и ул. Тургенева, 213 в июне месяце 2012г., характеризуется совокупностью признаков, установленных ст. 3 Федерального закона «О рекламе», и является рекламой.

Указанный текст наружной рекламы написан крупным темно-синим и черным шрифтом и хорошо читается на большом расстоянии.

Также из фотоматериалов следует, что по левому краю наружной рекламы светло-серыми буквами на белом фоне размещена информация: *«имеются противопоказания необходима консультация специалиста»*. Указанная часть информации, расположена отдельно от основного текста рекламы и выполнена таким образом (на белом фоне светло-серыми буквами), что делает данную информацию нечитаемой, а, следовательно, недоступной для потребителей рекламы.

В указанной наружной рекламе информация о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалиста выполнена гораздо меньшим шрифтом светло-серого цвета на белом фоне и из-за тусклости цвета и размера букв текста она не может быть прочитана потребителями.

Формальное наличие в рекламе информации о противопоказаниях и необходимости получения консультации специалиста при ненадлежащей форме выполнения указанной информации свидетельствует о несоответствии рекламы требованиям законодательства о рекламе, поскольку указанная информация напечатана гораздо меньшим шрифтом светло-серого цвета на белом фоне по сравнению с основным текстом рекламы, что не позволяет потребителю прочесть данную информацию.

Использованный в тексте наружной рекламы шрифт своим цветом и размером должен обеспечить нормальное восприятие потребителем всего содержания рекламы, без дополнительно предпринимаемых усилий по разглядыванию какой-либо ее части.

Подобное размещение информации о противопоказаниях в рекламе делает обязательные условия соблюдения требований ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы медицинских услуг недоступными для восприятия потребителями с учетом размера рекламной конструкции (щита 3х6) и ее местоположения (удаленность от земли).

Содержание рекламы: *«Хирургия катаракты, Три-3 офтальмологическая клиника от 13500 р. с американским хрусталиком, ул. Красных Партизан, д.18, 8 800 100 1 333...»*, не соответствует требованиям ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», так как несмотря на формальное наличие в рекламе информации о противопоказаниях и необходимости получения консультации специалиста, форма предоставления данных сведений такова, что они не воспринимаются потребителями, поскольку не могут быть прочитаны.

Таким образом, при распространении в июне месяце 2012г. на рекламных конструкциях (щитах 3х6 м), установленных в г. Краснодаре по адресам: ул. 40 Лет Победы (№ 33 напротив) и ул. Тургенева, 213 рекламы содержания: *«Хирургия катаракты, Три-3 офтальмологическая клиника от 13500 р. с американским хрусталиком, ул. Красных Партизан, д.18, 8 800 100 1 333.... »*, нарушены требования ч. 7 ст.24 Федерального закона «О рекламе», поскольку в рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг, либо необходимости получения консультации специалистов.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодаделец.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламоделем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

При рассмотрении дела № 96Р/2012 Краснодарским УФАС России установлено, что рекламоделем наружной рекламы содержания: *«Хирургия катаракты, Три-3 офтальмологическая клиника от 13500 р. с американским хрусталиком, ул. Красных Партизан, д.18, 8 800 100 1 333...»*, является ООО «Три-3», что подтверждается договором № 75 от 27.12.2011г. аренды рекламных поверхностей, заключенным между ООО «Геккон» и ООО «Три-3», приложением № ... к договору № ..., электронным письмом ООО «Три-3» от 28.05.2012г., направленным ООО «Геккон» с вложением оригинал-макета рекламы, изготовленного ООО «Три-3» и согласованного с ООО «Геккон», а также объяснениями Общества от 31.08.2012г. (в деле).

Согласно п. 2.2 Договора № ... Арендодатель принимает на себя обязательства оказывать Арендатору услуги по аренде рекламных поверхностей (в том числе монтаж/демонтаж, демонстрация и техническое обслуживание), а также по изготовлению рекламных материалов, в случае заключения дополнительного соглашения к настоящему договору.

В соответствии с п. 3.1 Договора Арендатор предоставляет Арендодателю в электронном виде эскиз рекламного материала не позднее 10 дней до даты начала рекламной компании.

Согласно п. 4.1.3. Договора Арендодатель обязан предоставить Арендатору фотоотчет в электронном или по его просьбе в аналоговом виде до 10 числа текущего месяца рекламной компании, в случае предоставления рекламного материала Арендодателю согласно п.3.2. Договора.

В соответствии с п. 4.2.3 Договора Арендатор несет риск несоответствия содержания предоставленных для проведения рекламной компания рекламных материалов требованиям действующего законодательства о рекламе.

Таким образом, рекламоделем ООО «Три-3» при распространении в июне месяце 2012г. на рекламных конструкциях (щитах 3х6 м), установленных в г. Краснодаре по адресам: ул. 40 Лет Победы (№ 33 напротив) и ул. Тургенева, 213 рекламы содержания: *«Хирургия катаракты, Три-3 офтальмологическая клиника от 13500 р. с американским хрусталиком, ул. Красных Партизан, д.18, 8 800 100 1 333...»*, нарушены требования ч. 7 ст.24 Федерального закона «О рекламе», поскольку в рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг, либо необходимости получения консультации специалистов.

Согласно адресной программе, представленной ООО «Три-3», реклама содержания: *«Хирургия катаракты, Три-3 офтальмологическая клиника от 13500 р. с американским хрусталиком, ул. Красных Партизан, д.18, 8 800 100 1 333...»* распространялась в г. Краснодаре по адресам ул. 40 Лет Победы (№ 33 напротив)

и ул. Тургенева, 213 в период с 01.06.2012г. по 31.08.2012г.

При рассмотрении дела № 96Р/2012 представитель ООО «Три-З» П., пояснил, что указанная наружная реклама в г. Краснодаре по адресам: ул. 40 Лет Победы (№ 33 напротив) и ул. Тургенева, 213 уже не распространяется, в материалы дела представлены доказательства добровольного устранения нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 – 42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу содержания: *«Хирургия катаракты, Три-З офтальмологическая клиника от 13500 р. с американским хрусталиком, ул. Красных Партизан, д.18, 8 800 100 1 333...»*, распространяемую в июне месяце 2012г. на рекламных конструкциях (щитах 3х6 м), установленных в г. Краснодаре по адресам: ул. 40 Лет Победы (№ 33 напротив) и ул. Тургенева, 213, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

2. В связи с добровольным устранением ООО «Три-З» нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», выдачу предписания считать нецелесообразной.

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

Решение изготовлено в полном объеме «7» ноября 2012 года.

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

Председатель Комиссии

В.В. Оберемок

Члены Комиссии

Т.И. Вайс

_____ О.В. Голубцова

_____ М.С. Шулика

_____ Н.С. Нудной