

РЕШЕНИЕ

16 марта 2011г.

г. Самара

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

Председатель Комиссии - <...>

Члены Комиссии - <...> <...>

рассмотрев дело № 7189-11/8 возбужденное в отношении ООО «Домашний Доктор» по признакам нарушения пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, по факту распространения в вагонах поездов Самарского метрополитена рекламы ООО «Домашний Доктор» (далее — Общество), в тексте которой используется образ медицинского работника

в присутствии представителей:

заявителя – отсутствует (дело возбуждено по собственной инициативе);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – представители ООО «Домашний Доктор» по доверенности б/н от 18.02.2011г. – <...>, по доверенности б/н от 18.02.2011г. – <...> (уведомлены о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, что подтверждается уведомлением № 44309929397111 о вручении письма Почты России);

заинтересованное лицо – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

Сотрудниками отдела контроля рекламного законодательства Самарского УФАС России 26.01.2011г. в вагоне поезда Самарского метрополитена было выявлено распространение рекламы «Домашний Доктор» следующего содержания: «Домашний Доктор магазины медицинских товаров для дома Более 3000 наименований товаров для вашего здоровья Ортопедические изделия... Медицинская техника (изображение медицинской техники)... Средства реабилитации... Антиварикозный и компрессионный трикотаж... Ортопедические подушки... Алкотестеры... Ортопедические стельки... Средства ухода за лежачими больными... Дополнительные услуги: Ремонт медицинской техники в сервисном центре; Прокат инвалидной техники, устройств для облегчения передвижения (трости, костыли, опоры-ходунки); Прием технических средств реабилитации на комиссию; Служба консультирования по вопросам инвалидности ул. Мяги, 22 (ст. м. «Гагаринская») тел. 266-38-82, 266-37-88 ул. Стара-Загора, 161 А тел. 953-60-77 ул. Победы, 101 (ст. м. «Безымянка») тел. 995-20-90 www.domdr.ru (изображение мужчины, сложившего руки крест накрест на груди, в белом халате, фонендоскопом на шее и тапках, в виде собак», в тексте которой используется образ медицинского работника, что содержит признаки нарушения пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

ООО «Домашний доктор» является рекламодателем указанной рекламы, то есть лицом, которое определило объект рекламирования и содержание рекламы, что подтверждается следующими документами и обстоятельствами:

1. Копией договора № 72 от 08.11.2010г. на оказание услуг (по размещению рекламной информации в Самарском метрополитене), заключенного ООО «Домашний Доктор» (Заказчик) с ООО «Центральное агентство Коммуникаций» (Исполнитель), согласно которому Исполнитель обязуется по заданию Заказчика оказать услуги по размещению рекламных материалов Заказчика;

2. Копией Приложения №1 к договору № 72 от 08.11.2010г., согласно которому Исполнитель обязуется выполнить следующие работы и передать их результат Заказчику — наименование товара (описание выполненных работ, оказание услуг) — Размещение стикеров А3 формата в вагонах Самарского метрополитена с 15 ноября по 14 декабря 2010г., Единица измерения — 46 шт.;

3. Копией подписанного сторонами Акта выполненных работ №347 от 15.12.2010г. к Договору № 72 от 08.11.2010г., согласно которому работы по размещению стикера формата А3 в вагоне метро в количестве 46 штук выполнены Исполнителем в полном объеме, Заказчик принимает указанные услуги полностью, претензий к Исполнителю по объему и качеству услуг не имеет;

4. рекламой, распространенной Обществом в вагонах поездов метрополитена. В рекламе указаны номера телефонов 266-38-82, 266-37-88, по которым отвечает ООО «Домашний Доктор».

Из объяснений ООО «Домашний Доктор» (вх.№ 823-з от 25.02.2011г.) следует, что: «...Полагаем, что образ, использованный в рекламе ООО «Домашний Доктор» на стикерах, не имел ассоциации с образом медицинского работника...Красный крест с надписью «Домашний доктор», изображенный на кармане халата мужчины, является зарегистрированным товарным знаком ООО «Домашний Доктор» и потому правомерно использован в рекламируемом образе (копия свидетельства на товарный знак прилагается). Сам по себе белый цвет халата не говорит об исключительной принадлежности образу медицинского работника...».

С доводами Общества нельзя согласиться, по следующим основаниям.

Правомерность использования на халате медицинского работника красного креста с надписью «Домашний доктор» не является предметом рассмотрения данного дела.

Самарским УФАС России была выявлена реклама ООО «Домашний Доктор», в тексте которой используется изображение образа медицинского работника - в рекламе изображен мужчина в белом халате. Кроме этого на шее у него присутствует медицинский прибор — фонендоскоп. На белом халате присутствует знак – красный крест, рядом с которым надпись «Домашний доктор».

В соответствии с представленным Уставом основными видами деятельности ООО «Домашний доктор» является продажа лекарственных препаратов, продажа медицинской техники, продажа биологически активных добавок, косметики, парфюмерии, прокат медицинского инвентаря, оказание медицинских услуг, услуг по подбору персонала, оказание бытовых услуг населению, производство изделий медицинского назначения, лекарственных препаратов, БАДов, медицинской техники.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», 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.

Данная реклама адресована неопределенному кругу лиц и не является рекламой медицинской услуги или средства личной гигиены.

Довод представителей Общества, озвученный на заседании Комиссии Самарского УФАС России, о возможности использования в тексте рекламы образа медицинского работника, в связи с указанием в тексте рекламы на средства гигиены (в части использования фразы «Средства ухода за лежачими больными одноразовые простыни, прокладки, подгузники...»)

необоснован, так как помимо данных средств в тексте указаны иные оказываемые услуги и товары, реализуемые Обществом (Ортопедические изделия, Медицинская техника, Средства реабилитации, Антиварикозный и компрессионный трикотаж, Ремонт медицинской техники в сервисном центре, Прокат инвалидной техники, устройств для облегчения передвижения (трости, костыли, опоры-ходунки), Прием технических средств реабилитации на комиссию).

В соответствии с пунктом 4 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускается использование образа медицинского работника, за исключением такого использования в рекламе медицинских услуг, средств личной гигиены, в рекламе, потребляемыми которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских и фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников.

Таким образом, данная реклама содержит признаки нарушения пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Использование образа медицинского работника, так же было выявлено на сайте Общества www.domdr.ru на рассмотрении дела №7189-11/8. В присутствии представителей ООО «Домашний Доктор» <...>, <...> членами Комиссии Самарского УФАС России были распечатаны скриншоты с сайта данной организации, в каждой вкладке которого используется изображение мужчины, сложившего руки крест накрест на груди, в белом халате, фонендоскопом на шее и тапках, в виде собак.

Кроме того, на заседании Комиссии Самарского УФАС России было выявлено использование в тексте рекламы фразы «...Служба консультирования по вопросам инвалидности...».

Как пояснили на рассмотрении дела представители Общества, использование данной фразы обусловлено тем, что, 11 октября 2010г. между ООО «Домашний доктор» и ООО «Центр Биорезонансной Терапии «Меридиан» заключен договор простого товарищества (о совместной деятельности), согласно которому ООО «ЦБТ «Меридиан», действуя на основании лицензии на осуществление медицинской деятельности, оказывает специализированную медицинскую помощь методом Биорезонансной Терапии клиентам ООО «Домашний Доктор». Однако, в тексте рекламы отсутствует указание на осуществление консультирования или специализированной помощи ООО «ЦБТ «Меридиан».

Согласно Лицензии №АО-63-01-000968 от 29.09.2009г., на осуществление медицинской деятельности, выданной ООО «ЦБТ «Меридиан», номенклатурой работ и услуг данного Общества при осуществлении амбулаторно-поликлинической медицинской помощи, в том числе при осуществлении специализированной медицинской помощи по применению методов традиционной медицины.

Лицензия на осуществление медицинской деятельности у ООО «Домашний Доктор» отсутствует. В соответствии с частью 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров (услуг), на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Таким образом, реклама ООО «Домашний Доктор» содержит нарушение требований пункта 4 части 5 статьи 5 и части 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 5 статьи 5 настоящего закона.

Руководствуясь частью 2 пункта 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 ООО «Домашний Доктор» распространенную в вагонах поездов Самарского метрополитена, а так же на сайте www.domdr.ru, в тексте которой используется образ медицинского работника, а так же рекламируются услуги для производства и (или) реализации которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, при отсутствии таких разрешений, поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 5 статьи 5 и части 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Домашний Доктор» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России — заместителю начальника отдела контроля рекламного законодательства <...> для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 01 марта 2011г.

Решение изготовлено в полном объеме 16 марта 2011г.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

16 марта 2011г.

г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии - <...>

Члены Комиссии - <...><...>

на основании своего решения от 16.03.2011г. по делу № 7189-11/8о признании ненадлежащей рекламы ООО «Домашний Доктор» распространенной в вагонах поездов Самарского метрополитена, а так же на сайте www.domdr.ru, в тексте которой используется образ медицинского работника, а так же рекламируются услуги для производства и (или) реализации которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, при отсутствии таких разрешений, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Домашний Доктор» (443093, г. Самара, ул. Мяги, 22, ИНН 6311089740) в **двухнедельный срок** с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно распространение рекламы ООО «Домашний Доктор», в тексте которой используется образ медицинского работника, а так же рекламируются услуги для производства и (или) реализации которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, при отсутствии таких разрешений, поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 5 статьи 5 и части 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Домашний Доктор» (443093, г. Самара, ул. Мяги, 22, ИНН 6311089740) в **недельный срок** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Самарское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить административный штраф на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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