РЕШЕНИЕ

по делу № 25-Р-2018

31 августа 2018 г. г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 22.08.2018

Решение в полном объеме изготовлено 31.08.2018

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дел по признакам

нарушения законодательства о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

«…»

Члены Комиссии:

«…»

рассмотрев дело № 26-Р-2018, возбужденное в отношении ИП Кононова С.Ю., в связи с распространением рекламы с признаками нарушения ч.7 ст.7 Федерального закона от 13.06.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

в присутствии:

- представителя лица, в действиях которого содержаться признаки нарушения Закона о рекламе – «…» (по доверенности от 14.06.2018 № 1);

- представителя заинтересованного лица - представителя ООО "Мед-Клиник" – «…» (по доверенности от 22.01.2018 б/н), директора ООО "Мед-Клиник" – «…»

Заявителя - представителя Территориального органа Росздравнадзора по Чувашской Республике – «…» (по доверенности от

21.06.2018 № 045),

УСТАНОВИЛА:

01.06.2018 (вх. № 04-21/3314) в адрес Чувашского УФАС России поступило заявление Территориального органа Росздравнадзора по Чувашской Республике (далее - Заявитель) в связи с распространением ООО "Мед-Клиник" (ИНН 2130185236, место нахождения: 428000, г.Чебоксары, ул. Ярославская, д.27, оф. 300 А) в СМИ "Каталог покупок "Семья Чебоксары"" № 05 (74) май 2018 года рекламы, нарушающей требования Закона о рекламе. Согласно заявлению, вышеуказанная реклама содержит информацию деятельности ООО "Мед-Клиник", в том числе, в части предоставления терапевтических услуг, оказываемых, в частности, врачом терапевтом «…» При этом, согласно данным Единого реестра лицензий, размещенного на официальном сайте Росздравнадзора, лицензия ООО "Мед-Клиник" от 01.11.2017 № ЛО-21-01-001691, выданная Министерством здравоохранения Чувашии на оказание медицинской деятельности, не предусматривает оказание работ (услуг) по терапии. Таким образом, отсутствие, в рассматриваемом случае, у общества наличия лицензии на осуществление терапевтической деятельности, указывает на признаки нарушения Закона о рекламе. В доказательство изложенного, Заявителем представлены копии страниц журнала "Каталог покупок "Семья Чебоксары"" № 05 (74) май 2018 года и выписка из единого реестра лицензий о наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности ООО "Мед Клиник".

Из представленных копий страниц "Каталог покупок "Семья Чебоксары"" усматривается статья "Невозможное возможно! Снизить вес за 30 дней", с содержанием предложения ООО "Мед Клиник" оздоровительных услуг по снижению веса, в том числе, следующего текста: "Перед тем, как проходить какой - либо курс, необходим первичный осмотр врача - терапевта. Исходя из результатов осмотра, подбирается индивидуальная программа коррекции фигуры. . ."

При этом, в поддержку содержания данной информации усматривается размещение фотографии врача терапевта, с указанием следующего: "»…». Врач - терапевт. Стаж - 26 лет".

ООО "Мед-Клиник" осуществляет деятельность по предоставлению платных медицинских услуг на основании лицензии на оказание

медицинской деятельности от 01.11.2017 № ЛО-21-01-001691, содержащей виды выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющие лицензируемые виды деятельности.
Согласно данной лицензии, осуществление в оказании работ (услуг) по терапии, в лицензии ООО "Мед-Клиник" не значится.

В рамках рассмотрения дела установлено, что размещение рекламной информации в СМИ "Каталог покупок "Семья Чебоксары"" № 05 (74) май 2018 года осуществлено на основании договора от 06.02.2018 № 48, заключенного между ООО "Мед - клиник" и ИП Кононовым С.Ю. на выполнение работ и/или услуг по производству и размещению рекламных информационных материалов в ежемесячном СМИ - журнале "Каталог покупок "Семья Чебоксары"".

Из представленных пояснений ИП Кононова С.Ю., имеющихся в материалах дела, следует.

Рекламодателем рекламных материалов медицинских услуг в рассматриваемом источнике рекламы явилось ООО "Мед - клиник" в соответствии с вышеуказанным договором на выполнение работ и/или услуг по производству и размещению рекламных информационных материалов.

Предметом данного договора являлось исполнение ИП Кононовым С.Ю.по заданию Заказчика (ООО"Мед - клиник") возмездное выполнение работ и/или услуг по производству и размещению рекламных информационных материалов в ежемесячном СМИ - журнале "Каталог покупок "Семья Чебоксары"". Содержание и наполнение рекламной информации фотоматериалом, в том числе, фотографией врача ООО "Мед - клиник" «…»., с содержанием текста "»…». Врач - физиотерапевт. Стаж - 26 лет", определено и согласовано обществом, что документально подтверждено представленными обществом в материалы дела макетом спорной рекламной информации.

При этом, ООО "Мед - клиник" представило действующие на момент распространения рассматриваемой рекламы, сертификаты на оказание медицинских услуг, указанного в рекламе врача терапевта «…»., из которых установлено, в том числе, наличие сертификатов специалиста к осуществлению медицинской деятельности по специальности (направлению подготовки) физиотерапия и терапия.

Таким образом, представленные сертификаты свидетельствуют о том, что врач «…»., указанная в спорной рекламной информации, имеет право оказания вышеуказанных медицинских услуг.

Согласно требованиям заключенного договора, Исполнитель (ИП

Кононов С.Ю.) обязан по требованию Заказчика (ООО "Мед - клиник") предоставить для ознакомления изготовленный материал до начала его размещения.

При этом, что ИП Кононовым С.Ю. не было обеспечено требование договора в части ознакомления ООО "Мед - клиник" с рекламным материалом до начала его размещения. Как указывает ИП Кононов С.Ю., общество заявляло требование об ознакомлении с готовым рекламным материалом до начала его размещения, однако ИП Кононов С.Ю. не исполнил надлежащим образом свои обязанности по исполнению договора и не представил готовый рекламный материал на ознакомление и утверждение ООО "Мед - клиник". Указанное обстоятельство послужило допущению технической ошибки в тексте рекламы в связи с изменением наименования медицинской деятельности врача «…». с "физиотерапевта" на "терапевта".

ООО "Мед - клиник" данный факт в заседании Комиссии не отрицало.

Оценив и проанализировав представленные в заседании Комиссии материалы и заявленные доводы, Комиссия приходит к следующему.

Информация, указанная в представленных источниках соответствует определению понятия рекламы, установленному пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе. Реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечения внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе является медицинская услуга ООО "Мед-Клиник" в целях проведении оздоровления организма путем комплекса мер, направленных на снижение лишнего веса и коррекцию фигуры, осуществление которых возможно, в том числе, при наличии первичного осмотра врача терапевта.

Таким образом, рекламный материал содержит указание на терапевтические медицинские услуги и фотоматериал, содержащий текст: "»…». Врач - терапевт. Стаж 26 лет ".

Оценка рекламной информации, как правило, осуществляется с

позиции рядового потребителя, не обладающего специальными знаниями. В данном случае, из содержания рекламы до потребителей доведено и воспринимается ими однозначно, что перед тем, как проходить какой - либо курс лечения, необходим первичный осмотр врача - терапевта, который в ООО " Мед-Клиник" может осуществить, представленный на фотографии, терапевт «…»

ООО "Мед-Клиник" осуществляет деятельность по предоставлению платных медицинских услуг на основании лицензии на оказание медицинской деятельности от 01.11.2017 № ЛО-21-01-001691, содержащей виды выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющие лицензируемые виды деятельности.
При этом, согласно вышеуказанной лицензии, оказание ООО "Мед-Клиник" работ (услуг) по терапии, не предусмотрено.

Отсутствие у общества соответствующей лицензии на право оказания услуг врача терапевта и указания в рассматриваемой рекламе предоставления данного вида медицинских услуг указывает на признаки ненадлежащей рекламы.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В части 11 статьи 5 указанного закона предусмотрено, что при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

В нарушение данных правовых норм спорная реклама размещена с отсутствием у общества лицензии на осуществление терапевтической медицинской деятельности.

В силу пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений не допускается.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7 Закона о рекламе несет рекламодатель и рекламораспространитель. В смысле п.5.ст.3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.
Согласно п.6 ст. 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой

форме и с использованием любых средств.
Учитывая имеющуюся информацию, лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы, является ООО "Мед-Клиник". В данном случае ООО "Мед-Клиник" является рекламодателем. При этом, лицом, осуществившим распространение рекламы в рассматриваемом источнике информации, а по терминологии законодательства, рекламораспространителем, является ИП Кононов С.Ю.

Как следует из материалов дела и установлено в заседании Комиссии, ИП Кононов С.Ю., как самостоятельное лицо рассматриваемого источника информации, является ответственным исполнителем за подготовку информационного материала, поскольку в соответствии с требованиями договоров, осуществляет приведение информации в готовую в виде рекламы форму.

При этом, выполнил работу по заданию ООО "Мед-Клиник", осуществив размещение рекламных материалов в СМИ "Каталог покупок "Семья Чебоксары"" № 05 (74) май 2018 года, в нарушение требований заключенных договоров, без надлежащего контроля при производстве и подготовки рекламного продукта к размещению.

Таким образом, ИП Кононов С.Ю., являясь рекламораспространителем рассматриваемой спорной рекламы, в результате размещения рекламы ООО "Мед-Клиник", допустил ошибку, указав недостоверную рекламную информацию.

Согласно пункту 2.1.3. договора, заключенного межу ООО "Мед-Клиник" и ИП Кононовым С.Ю., Исполнитель не вправе, без согласия Заказчика, вносить изменения в представленный последним для размещения материал, за исключением случаев исправления орфографических и пунктуационных ошибок.

Доводы и пояснения ИП Кононова С.Ю. и ООО "Мед-Клиник" о том, что Изготовитель спорной рекламы (ИП Кононов С.Ю.) самостоятельно изменил представленный готовый материал для размещения Заказчиком, были приняты Комиссией во внимание, поскольку подтверждены документально.

С учетом установленных обстоятельств Комиссия приходит к выводу, что, рекламораспространитель ИП Кононов С.Ю.допустил нарушение ч.7 ст.7 Закона о рекламе.

Из представленной платежных документов на производство и размещение рекламных материалов следует, что размещение рассматриваемого рекламного модуля было осуществлено в СМИ

"Каталог покупок "Семья Чебоксары"", в том числе, № 3, 4, 5 (март, апрель, май) 2018 года.

На момент рассмотрения дела спорная реклама не распространяется.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона рекламе антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе, вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В связи с тем, что в рамках рассмотрения дела установлено, что распространение данной рекламы не осуществляется, Комиссия пришла к выводу об отсутствии основания выдачи ИП Кононову С.Ю. предписания о прекращении нарушения ч.7 ст.7 Закона о рекламе по рассматриваемому факту.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения Закона

о рекламе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ИП Кононова С.Ю. нарушившим требования, определенные ч. 7 ст.7 Закона о рекламе в связи с распространением в СМИ "Каталог покупок "Семья Чебоксары"" № 05 (74) май 2018 года рекламы ООО "Мед - Клиник", с указанием, в том числе текста: "»…». Врач - терапевт. Стаж - 26 лет"", в отсутствии наличия лицензии на осуществление медицинской деятельности в сфере терапии.

2. Не выдавать ИП Кононову С.Ю. предписание о прекращении нарушения ч. 7 ст.7 Закона о рекламе в связи с прекращением распространения ненадлежащей рекламы.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП Кононова С.Ю.

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

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии «...»