

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Коми**

Определение

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 011/05/18-659/2019

05 февраля 2020 года

№ 03-01/1052

г. Сыктывкар

**ООО «Стоматология
Питер»**

Реки Фонтанки наб., д. 13, литер А,
пом. 6-Н, г. Санкт-Петербург, 191011

**ООО «Стоматологическая
компания СПб»**

Реки Фонтанки наб., д. 13, литер А,
пом. 1-Н, г. Санкт-Петербург, 191023

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...>;

рассмотрев дело № 011/05/18-659/2019, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Стоматология Питер» (далее – ООО «Стоматология Питер»), общества с ограниченной ответственностью «Стоматологическая компания СПб» (далее – ООО «Стоматологическая компания СПб») по факту распространения рекламы приёма врача-стоматолога без оплаты, полной диагностики состояния зубов, макро- и панорамных снимков, рентгеновских снимков в стоматологической клинике «World Dent», распространенной 03.09.2019 в 16 часов 27 минут посредством звонка с абонентского номера <...> на абонентский номер заявителя <...> (далее - рассматриваемая реклама); по факту распространения рекламы приёма врача-стоматолога без оплаты, полной диагностики состояния зубов, макро- и панорамных снимков, рентгеновских снимков в стоматологической клинике «World Dent», распространенной 03.09.2019 в 16 часов 31 минуту посредством звонка с абонентского номера <...> на абонентский номер заявителя <...> (далее - рассматриваемая реклама), с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18, ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие:

- заявителя, ООО «Стоматология Питер», ООО «Стоматологическая компания СПб», надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела, направивших ходатайства о рассмотрении дела в своё отсутствие,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми поступило обращение <...> (далее – <...>, заявитель) от 03.09.2019 (вх. Ш-29 от 05.09.2019) о распространении 03.09.2019 в 16 часов 26 минут посредством звонка с абонентского номера <...> на абонентский номер заявителя <...> рекламы следующего содержания:

«- Здравствуйте, это информативный звонок для жителей Санкт-Петербурга и Ленинградской области, он не является рекламой или продажей. Разрешите, я продолжу?»

- А что рекламируете?

- Спасибо. Этот вопрос я задаю, чтобы не нарушать Федеральный закон «О рекламе». В ближайшие два дня для граждан Российской Федерации есть возможность пройти приём врача-стоматолога без оплаты. На данном приёме Вам проведут полную диагностику состояния зубов, сделают макро- и панорамные снимки, и, при необходимости, рентгеновские снимки. Приём ведётся в стоматологической клинике в районе Невского проспекта, такая возможность предоставляется только для жителей города Санкт-Петербург и Ленобласти в возрасте от двадцати восьми до шестидесяти двух лет. Скажите, Вы хотите оформить талон на бесплатный приём к стоматологу?

- Что за клиника?

- Замечательно. Переключаю Вас на регистратуру клиники.

- Алло, Вас не слышно. Сколько Вам полных лет?

- Здравствуйте. Что за клиника?».

Далее звонок сорвался, заявителю перезвонили с иного абонентского номера <...> и сообщили следующую информацию:

«- Алло, алло. Перезвоню Вам. Со стоматологии, извините, связь прервалась у нас, Вы переключались на запись к стоматологу?

- Нет, спросить, что за клиника.

- Да, мы называемся «World Dent», мы в Питере открылись в этом году, вот, недавно, зимой, и у нас запущена такая ознакомительная программа, где Вы сможете пройти бесплатный приём стоматолога. Это консультация, его рекомендация, план лечения.

- Меня не интересуют Ваши консультации, больше мне не звоните.

- Хорошо, я Вас поняла, всего доброго» (далее - рассматриваемая реклама).

По результатам рассмотрения указанного обращения принято решение о возбуждении дела № 011/05/18-659/2019 в отношении ООО «Стоматология Питер», ООО «Стоматологическая компания СПб» по признакам нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, о чем вынесено соответствующее определение № 03-01/8471 от 05.11.2019.

<...> письмом от 20.01.2020 (вх. № 194-э от 20.01.2020) направил ходатайство о рассмотрении дела № 011/05/18-659/2019 в своё отсутствие.

ООО «Стоматология Питер» письмом вх. № 484-э от 03.02.2020 направило ходатайство о рассмотрении дела № 011/05/18-659/2019 в отсутствие своего представителя.

ООО «Стоматологическая компания СПб» письмом вх. № 485-э от

03.02.2020 направило ходатайство о рассмотрении дела № 011/05/18-659/2019 в отсутствие своего представителя.

Рассмотрев указанные ходатайства, с учетом надлежащего извещения заявителя, ООО «Стоматология Питер», ООО «Стоматологическая компания СПб» о дате, времени и месте рассмотрения дела, Комиссия приняла решение о рассмотрении дела № 011/05/18-659/2019 в отсутствие заявителя, ООО «Стоматология Питер», ООО «Стоматологическая компания СПб».

Из материалов дела № 011/05/18-659/2019 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

Согласно пункту 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 привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 указанной статьи, 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.

В соответствии с ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий 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.

Согласно ч. 4 ст. 2 Закона о рекламе, специальные требования и ограничения, установленные настоящим 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 настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Письмом № 01-35/324 от 30.09.2019 (вх. № 4110-э от 30.09.2019, вх. № 4952 от 02.10.2019) Территориальный орган Росздравнадзора по Республике Коми сообщил, что анализ Номенклатуры медицинских услуг, утв. приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н (далее - Номенклатура), показал, что медицинская услуга «полная диагностика зубов» в Номенклатуре не указана, при этом медицинская услуга «прием врача-стоматолога» представлена в следующих формулировках: «B01.065.007 Прием (осмотр, консультация) врача-стоматолога первичный», «B01.065.008 Прием (осмотр, консультация) врача-стоматолога повторный». В свою очередь, медицинские услуги с наименованием «макроснимки зубов», «панорамные снимки зубов» в Номенклатуре отсутствуют, при этом в наличии следующие медицинские услуги: «A06.07.001 Панорамная рентгенография верхней челюсти», «A06.07.002 Панорамная рентгенография нижней челюсти», «A06.07.003 Прицельная внутриротовая контактная рентгенография», «A06.07.004 Ортопантомография», «A06.07.004.001 Спиральная компьютерная ортопантомография», «A06.07.006 Телерентгенография челюстей», «A06.07.007 Внутриротовая рентгенография в прикус», «A06.07.008 Рентгенография верхней челюсти в косой проекции», «A06.07.009 Рентгенография нижней челюсти в боковой проекции». Медицинская услуга «рентгеновские снимки» в настоящей Номенклатуре отсутствует. При этом указано, что в предыдущей Номенклатуре медицинских услуг, утв. Приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 № 1664н (утратила силу с 01.01.2018 в связи с изданием Приказа Минздрава России от 13.10.2017 № 804н), была медицинская услуга с наименованием – «Проведение рентгенологических исследований».

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на

получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, несут и рекламодатель, и рекламодатель.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

<...> указывает, что согласия на получение рассматриваемой информации им не давалось.

Как следует из письменных пояснений ООО «Стоматология Питер», имеющих в материалах рекламного дела, из текста звонка следует, что указанная в нём информация не отвечает понятию рекламы, закреплённому в ст. 3 Закона о рекламе, поскольку не содержит каких-либо сведений об объектах рекламирования (товарах или средствах индивидуализации Общества, проводимых им мероприятиях), то есть отсутствует сам объект рекламирования: наименование стоматологической клиники, её местонахождение, контактный телефон, то есть отсутствует определённый товар, предназначенный для продажи и иного введения в оборот, который можно индивидуализировать, выделить из однородной группы товаров. Следовательно, распространённая на телефон заявителя информация в соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе не является рекламой и на неё не распространяются требования указанного Закона.

Как указывает ООО «Стоматология Питер», перечень медицинских услуг определён приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», где услуга «Прием стоматолога» не содержится, следовательно, информация, доведённая до

заявителя, не подпадает под требования, установленные ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Кроме того, из вышеуказанных письменных пояснений следует, что, в соответствии требованиями Закона о рекламе, рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Закона о рекламе. ООО «Стоматология Питер» не заключало никаких договоров на распространение рекламы и/или её изготовление. ООО «Стоматология Питер» не использует никаких автоматизированных средств набора номера и дозвона, а также средств сообщения информации абоненту, кроме телефонного аппарата и компьютерного аудиоплеера, при помощи которого в начале разговора включается установленный скрипт с предупреждением о распространении информации перед её доведением до абонента.

Как указывает ООО «Стоматология Питер», из текста аудиозвонка следует, что физическое лицо выразило согласие на получение информации в виде действия по её прослушиванию, а также само уточнило наименование клиники.

Согласно письменным пояснениям ООО «Стоматологическая компания СПб», представленным в материалы рекламного дела, из текста звонка следует, что указанная в нём информация не отвечает понятию рекламы, закреплённому в ст. 3 Закона о рекламе, поскольку не содержит каких-либо сведений об объектах рекламирования (товарах или средствах индивидуализации Общества, проводимых им мероприятиях), то есть отсутствует сам объект рекламирования: наименование стоматологической клиники, её местонахождение, контактный телефон, то есть отсутствует определённый товар, предназначенный для продажи и иного введения в оборот, который можно индивидуализировать, выделить из однородной группы товаров. Следовательно, распространённая на телефон заявителя информация в соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе не является рекламой и на неё не распространяются требования указанного Закона.

Как указывает ООО «Стоматологическая компания СПб», перечень медицинских услуг определён приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», где услуга «Прием стоматолога» не содержится, следовательно, информация, доведённая до заявителя, не подпадает под требования, установленные ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Кроме того, из вышеуказанных письменных пояснений ООО «Стоматологическая компания СПб» следует, что, в соответствии требованиями Закона о рекламе рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Закона о рекламе. ООО «Стоматологическая компания СПб» не заключало никаких договоров на распространение рекламы и/или её изготовление. ООО

«Стоматологическая компания СПб» не использует никаких автоматизированных средств набора номера и дозвона, а также средств сообщения информации абоненту, кроме телефонного аппарата и компьютерного аудиоплеера, при помощи которого в начале разговора включается установленный скрипт с предупреждением о распространении информации перед её доведением до абонента.

Как указывает ООО «Стоматологическая компания СПб», из текста аудиозвонка следует, что физическое лицо выразило согласие на получение информации в виде действия по её прослушиванию, а также само уточнило наименование клиники.

Определением № 03-01/255 от 10.01.2020 Коми УФАС России запрашивало у ООО «Стоматология Питер», ООО «Стоматологическая компания СПб» следующие копии документов и письменную информацию: о лице, определившем содержание установленного телефонного скрипта разговора с предупреждением о распространении информации перед её доведением до абонента, с приложением копии указанного скрипта разговора (с приложением подтверждающих документов – копий договоров, всей имеющейся переписки (включая электронную), иных документов); копии договоров (соглашений) со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату вынесения настоящего Определения, заключённых между ООО «Стоматология Питер» и ООО «Стоматологическая компания СПб», определяющих взаимоотношения ООО «Стоматология Питер» и ООО «Стоматологическая компания СПб» по вопросам информирования клиентов (либо иных лиц) о проведении бесплатного приёма стоматолога (с приложением актов оказанных услуг, счетов, счетов-фактур, платежных поручений); поясняющие порядок взаимодействия ООО «Стоматология Питер» и ООО «Стоматологическая компания СПб» по вопросам информирования клиентов (либо иных лиц) о проведении бесплатного приёма стоматолога с приложением подтверждающих документов; копию переписки (в том числе электронной) между ООО «Стоматология Питер» и ООО «Стоматологическая компания СПб» по вопросам информирования клиентов (либо иных лиц) о проведении бесплатного приёма стоматолога; о лице, оказывающем услуги в стоматологической клинике «World Dent», расположенной по адресу: г. Санкт-Петербург, ул. Набережная Реки Фонтанки, д. 13, этаж 6 (БЦ «Oscar»), речь о которой идёт в рассматриваемой рекламе; письменную информацию, поясняющую, в каких целях были осуществлены рассматриваемые звонки.

ООО «Стоматология Питер» в материалы рекламного дела представлены пояснения, согласно которым информация о лице, определившем содержание телефонного скрипта, а также подтверждающие документы у ООО «Стоматология Питер» отсутствуют; у ООО «Стоматология Питер» отсутствуют заключенные договоры с ООО «Стоматологическая компания СПб», определяющие взаимоотношения по вопросам информирования клиентов (либо иных лиц) о проведении бесплатного приёма стоматолога,

запрашиваемые антимонопольным органом акты оказанных услуг, счета, счета-фактуры, платёжные поручения определяют порядок взаиморасчётов между сторонами и не служат доказательственной базой при рассмотрении дел о нарушении законодательства о рекламе. Из пояснений ООО «Стоматология Питер» следует, что документы, поясняющие порядок взаимодействия ООО «Стоматология Питер» и ООО «Стоматологическая компания СПб» по вопросам информирования клиентов (либо иных лиц) о проведении бесплатного приёма стоматолога у ООО «Стоматология Питер» отсутствуют, также между ООО «Стоматология Питер» и ООО «Стоматологическая компания СПб» отсутствует переписка (в том числе электронная) по вопросам информирования клиентов (либо иных лиц) о проведении бесплатного приёма стоматолога. ООО «Стоматология Питер» осуществляет медицинскую деятельность на основании лицензии на осуществление медицинской деятельности № ЛО-78-01-009433 от 10.12.2018 (срок действия - бессрочно), выданной Министерством здравоохранения Санкт-Петербурга по адресу: г. Санкт-Петербург, наб. Реки Фонтанки, д. 13, литер А, пом. 6-Н.

ООО «Стоматологическая компания СПб» в материалы рекламного дела представлены пояснения, согласно которым информация о лице, определившем содержание телефонного скрипта, а также подтверждающие документы у ООО «Стоматологическая компания СПб» отсутствуют; у ООО «Стоматологическая компания СПб» отсутствуют заключенные договоры с ООО «Стоматология Питер», определяющие взаимоотношения по вопросам информирования клиентов (либо иных лиц) о проведении бесплатного приёма стоматолога, запрашиваемые антимонопольным органом акты оказанных услуг, счета, счета-фактуры, платёжные поручения определяют порядок взаиморасчётов между сторонами и не служат доказательственной базой при рассмотрении дел о нарушении законодательства о рекламе. Из пояснений ООО «Стоматологическая компания СПб» следует, что документы, поясняющие порядок взаимодействия ООО «Стоматология Питер» и ООО «Стоматологическая компания СПб» по вопросам информирования клиентов (либо иных лиц) о проведении бесплатного приёма стоматолога у ООО «Стоматологическая компания СПб» отсутствуют, также между ООО «Стоматология Питер» и ООО «Стоматологическая компания СПб» отсутствует переписка (в том числе электронная) по вопросам информирования клиентов (либо иных лиц) о проведении бесплатного приёма стоматолога. ООО «Стоматологическая компания СПб» не осуществляет медицинскую деятельность по адресу: г. Санкт-Петербург, наб. Реки Фонтанки, д. 13, этаж 6.

Комиссия Коми УФАС России, изучив материалы рекламного дела, рассмотрев вышеуказанные доводы ООО «Стоматология Питер» и ООО «Стоматологическая компания СПб», пришла к следующим выводам.

Из содержания аудиозаписи телефонного разговора, представленной

заявителем, следует, что ему было предложено оформить талон на бесплатный приём врача-стоматолога в некой стоматологической клинике в районе Невского проспекта. При переключении заявителя на регистратуру клиники звонок сорвался, ему перезвонили с иного абонентского номера и уже на вопрос заявителя о том, что это за клиника, сообщили её наименование.

Из содержания понятия «реклама», закреплённого в Законе о рекламе, следует, что рекламой может быть признана информация, направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Из содержания вышеуказанного телефонного разговора следует, что заявителю не было названо наименование клиники, оно было озвучено только после его вопроса. Из фразы «стоматологическая клиника в районе Невского проспекта» невозможно однозначно идентифицировать определённую клинику, то есть тот объект рекламирования, к которому формируется интерес.

Кроме того, из содержания телефонного разговора следует, что заявителю перезвонили с целью записи к стоматологу, а не в целях рекламирования каких-либо услуг.

Из материалов рекламного дела следует, что абонентский номер <...>, с которого осуществлен звонок 03.09.2019 в 16 часов 27 минут на абонентский номер <...>, зарегистрированный за заявителем, выделен ООО «Стоматология Питер» (ОГРН 1187847284020, ИНН 7841077780).

Вместе с тем, абонентский номер <...>, с которого осуществлен звонок 03.09.2019 в 16 часов 31 минуту на абонентский номер <...>, выделен ООО «Стоматологическая компания СПб» (ОГРН 1187847364055, ИНН 7841079604).

Таким образом, из материалов рекламного дела следует, что звонки на абонентский номер заявителя были осуществлены с разных телефонных номеров разными юридическими лицами - ООО «Стоматология Питер» и ООО «Стоматологическая компания СПб». При этом, как указывалось ранее, ООО «Стоматологическая компания СПб» не осуществляет медицинскую деятельность по адресу: г. Санкт-Петербург, наб. Реки Фонтанки, д. 13, этаж 6.

Комиссией Коми УФАС России не установлены обстоятельства, свидетельствующие о распространении рассматриваемой информации именно в рекламных целях, обратное в Коми УФАС России отсутствует.

С учетом изложенного, оснований полагать, что рассматриваемая информация размещена в нарушение требований ч. 1 ст. 18, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, у Комиссии не имеется.

ООО «Стоматология Питер» и ООО «Стоматологическая компания СПб» заявлены ходатайства о прекращении производства по делу № 011/05/18-659/2019 в отношении ООО «Стоматология Питер», ООО «Стоматологическая компания СПб» в связи с отсутствием события правонарушения.

В соответствии с пунктом 3.56 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12 (далее – Регламент), Комиссия принимает решение о прекращении рассмотрения дела, если в процессе рассмотрения дела будет установлено, в том числе отсутствие фактов нарушения законодательства о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктами 3.56, 3.57 Регламента, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Ходатайства ООО «Стоматология Питер», ООО «Стоматологическая компания СПб» о прекращении производства по делу № 011/05/18-659/2019 в отношении ООО «Стоматология Питер», ООО «Стоматологическая компания СПб» в связи с отсутствием события правонарушения удовлетворить.

2. Производство по делу № 011/05/18-659/2019 в отношении ООО «Стоматология Питер» (ОГРН 1187847284020, ИНН 7841077780), ООО «Стоматологическая компания СПб» (ОГРН 1187847364055, ИНН 7841079604) прекратить.

Председатель _____ <...>
Комиссии

Члены Комиссии _____ <...>

_____ <...>