

РЕШЕНИЕ

по делу №016/05/24-464/2019 о нарушении законодательства

Российской Федерации о рекламе

Исх. АР-08/7875 от 30.05.2019 г.

Резолютивная часть решения оглашена «17» мая 2019 года

В полном объеме решение изготовлено «21» мая 2019 года

г. Казань, ул. Московская, д.55, 2 этаж, каб.217

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел о нарушении законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> (должностное лицо);

<...> (должностное лицо);

Члены Комиссии:

<...> (должностное лицо),

рассмотрев дело №016/05/24-464/2019 в отношении ООО <...> , ООО <...> (далее ООО <...>), по факту распространения рекламы медицинских услуг без предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию, а также необходимости получения консультации специалистов: «ЭЛИФ. КОЛОНОСКОПИЯ. Колоноскопия в Казани. Дезинфекция высокого уровня! Процедура проводится в одноразовых шортах! <https://spe-elif.ru>», которая имеет признаки нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведения государственного надзора в сфере рекламы Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) были установлены признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы медицинских услуг с текстом: «ЭЛИФ. КОЛОНОСКОПИЯ. Колоноскопия в Казани. Дезинфекция высокого уровня! Процедура проводится в одноразовых шортах! <https://spe-elif.ru>» без предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию, а также необходимости получения консультации специалистов (рисунок 1).

Рисунок 1

<...>

Согласно пункту 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 8 октября 2012 г. N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования,

предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

Согласно части 7 статьи 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).

В пункте 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года №38-ФЗ «О рекламе» дано понятие рекламы - 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона «О рекламе» 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.

Учитывая правовой смысл и содержание приведенных понятий рекламы и объекта рекламирования, информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах, а также об изготовителе (продавце) такого товара, то есть объекту рекламирования в целом.

Информация, распространявшаяся в «Яндекс.Директ» «ЭЛИФ. КОЛОНОСКОПИЯ. Колоноскопия в Казани. Дезинфекция высокого уровня! Процедура проводится в одноразовых шортах! <https://spe-elif.ru>» содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам, предоставляемым соответствующими рекламодателями.

С учетом изложенного, рекламное объявление с текстом следующего содержания: «ЭЛИФ. КОЛОНОСКОПИЯ. Колоноскопия в Казани. Дезинфекция высокого уровня! Процедура проводится в одноразовых шортах! <https://spe-elif.ru>» имеет признаки нарушения части 7 статьи 24 Закона «О рекламе».

Согласно пояснениям директора ООО <...> ответственный за изготовление,

согласование и размещение рекламы является <...> В объяснительной <...> было пояснено, что ею с целью исполнения обязанностей, возложенных приказом, были подготовлены баннеры для размещения в «Яндекс» и были учтены требования законодательства о необходимости размещения предупреждающей надписи «имеются противопоказания, необходима консультация со специалистом». Но после согласования с <...> (по договору работает с ООО <...> и отправляет рекламные материалы в «Яндекс»), который указал на то, что по правилам «Яндекс» при размещении тексто-графических рекламных материалов, «Яндекс» автоматически подставляет данное предупреждение, Урманова убрала данное предупреждение из баннера с целью избежать удвоения информации.

Согласно пояснениям ООО <...>, в соответствии с пунктом 3.1 Оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ» обязательным условием оказания Яндексом Услуг является принятие и соблюдение Рекламодателем, применение к отношениям сторон по Договору требований и положений, определенных документами, обязательных для соблюдения Рекламодателем, в частности, документ «Правила показа», размещенный в сети Интернет по адресу: https://yandex.ru/legal/direct_display_rules/ (далее – Правила).

В пункте 5.1 Правил указано, что объявления медицинской тематики, сопровождаются предусмотренными ФЗ «О рекламе» и/или рекламной политикой Яндекса предупреждениями стандартного вида, а именно:

«Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом» — для рекламы лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинских изделий.

Сопровождение объявлений предупреждениями указанного вида производится путем автоматического определения тематики объявлений и/или через службу поддержки с помощью формы обратной связи по адресу: <https://yandex.ru/support/direct/troubleshooting/>. Контроль за надлежащим определением тематики объявления и обязательным наличием в объявлениях соответствующей тематики необходимого предупреждения обязуется обеспечивать Рекламодаделец.

В силу технической ошибки тематика рекламы была определена некорректно, однако после выявления такой ошибки, реклама размещалась с сопровождением предупреждения «Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом».

В соответствии с частью 6, 7 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодаделец, рекламораспространитель.

Статьей 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной

деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации. При этом отнесение того или иного лица к рекламодателем осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы (письмо ФАС России от 31.05.2016 N АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе»).

Рекламодателем является ООО <...>.

Рекламораспространителем является ООО <...>.

В связи с тем, что указанная реклама в настоящее время размещается с сопровождением предупреждения «Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом», предписание об устранении нарушений законодательства о рекламе не выдавать.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать рекламу, распространенная ООО <...> в «Яндекс.Директ» «ЭЛИФ. КОЛОНОСКОПИЯ. Колоноскопия в Казани. Дезинфекция высокого уровня! Процедура проводится в одноразовых шортах! <https://spe-elif.ru>» ненадлежащей, несоответствующей ч.7 ст.24 Закона «О рекламе», в части распространения рекламы медицинских услуг без предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию, а также необходимости получения консультации специалистов

Предписание об устранении нарушения требований действующего законодательства не выдавать.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии: <...> (должностное лицо)

<...> (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> (должностное лицо)