

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии – <...>

членов комиссии: - <...>; <...>

рассмотрев материалы дела № 043/05/24-685/2020, возбужденного по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью фирма «Риком» (далее – ООО фирма «Риком»), <...>, <...> части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), по факту размещения рекламной информации: «<...> лечим вены лазером <...>» на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Киров, ул. <...>.

УСТАНОВИЛА:

при осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в соответствии со статьей 33 Федерального закона «О рекламе» Кировским УФАС России была зафиксирована информация следующего содержания: «<...> лечим вены лазером <...>», размещенная на рекламной конструкции, расположенной по адресу: <...> (акты фиксации от 23.06.2020; от 24.07.2020), в которой усматриваются признаки нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Определением от 29.07.2020 было возбуждено дело № 043/05/24-685/2020 в отношении ООО фирма «Риком» по факту размещения рекламной информации: «<...> лечим вены лазером <...>» на рекламной конструкции, расположенной по адресу: <...>.

Определением от 18.08.2020 объявлен перерыв в рассмотрении дела № 043/05/24-685/2020 в связи с необходимостью получения от ООО фирма «Риком» дополнительных документов и сведений. Рассмотрение дела назначено на 24.08.2020.

Определением от 24.08.2020 срок рассмотрения дела № 043/05/24-685/2020 продлен до 29.10.2020 в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела <...>, <...> в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, а также в связи с необходимостью привлечения общества с ограниченной ответственностью «Центр эстетической флебологии и восстановительной медицины Гермес» (далее – ЦМ «Гермес») в качестве заинтересованного лица. Рассмотрение дела назначено на 17.09.2020.

Определением от 17.09.2020 объявлен перерыв в рассмотрении дела № 043/05/24-685/2020. Рассмотрение дела назначено на 21.09.2020.

Ответчик – ООО фирма «Риком», уведомленный о дате, времени и месте

рассмотрения дела № 043/05/24-685/2020 на заседание комиссии, состоявшееся 21.09.2020, не явился, представителя с надлежащим образом оформленными полномочиями не направил, ходатайств не заявлял.

Ответчик - <...>, уведомленная о дате, времени и месте рассмотрения дела № 043/05/24-685/2020 на заседание комиссии, состоявшееся 21.09.2020, не явилась, представителя с надлежащим образом оформленными полномочиями не направила, заявила ходатайство о рассмотрении дела в свое отсутствие.

Ответчик – <...>, уведомленная о дате, времени и месте рассмотрения дела № 043/05/24-685/2020 на заседание комиссии, состоявшееся 21.09.2020, не явилась, представителя с надлежащим образом оформленными полномочиями не направила, ходатайств не заявляла.

Заинтересованное лицо – ООО «ЦМ Гермес» на заседание комиссии по рассмотрению дела № 043/05/24-685/2020, состоявшееся 21.09.2020 направил представителя по доверенности № <...> от <...> в лице <...>, которая подтверждает письменную позицию ООО «ЦМ Гермес», из которой следует, что в целях организации процесса рекламы медицинских услуг, оказываемых ООО «ЦМ Гермес» 06.03.2020 между ООО «ЦМ Гермес» и <...> был заключен агентский договор № <...>. В процессе исполнения вышеуказанного договора, был заключен договор на оказание услуг по размещению рекламы № <...> от <...> между <...> и <...>. <...> самостоятельно разработала и разместила рекламный макет, содержащий информацию: «<...> лечим вены лазером <...>» на рекламной конструкции, расположенной по адресу:<...>, следовательно, <...> несет ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссия Кировского УФАС России, рассмотрев материалы дела, выслушав позицию заинтересованного лица, пришла к следующим выводам.

В соответствии с положениями, установленными пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама – информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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, в силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», могут являться 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.

Информация: «<...> лечим вены лазером*<...>», размещенная на рекламной конструкции, расположенной по адресу: <...> обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно: распространена с помощью рекламной конструкции стабильного территориального размещения; адресована неопределенному кругу лиц, так как распространяется с помощью макета,

размещенного на рекламной конструкции, расположенной в непосредственной близости от пешеходной части по ул. <...> в г. <...>, направлена на привлечение внимания к медицинскому центру «Гермес» и оказываемой им услуге по лечению вен лазером.

Таким образом, Комиссией Кировского УФАС России установлено, что информация: «<...> лечим вены лазером <...>» является рекламой в соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 24 Федерального 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 соответствии с пунктом 10 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации») медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

Исходя из пункта 3 статьи 2 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» под медицинской помощью следует понимать комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг.

В силу пункта 4 статьи 2 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинской услугой является медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Из письма Министерства здравоохранения Кировской области № <...> следует, что к медицинским услугам относится медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. Услуги по лазерной коагуляции вен нижних конечностей (код А22.12.003) включены в перечень услуг, относящихся к медицинским, утвержденный приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг».

Таким образом, услуги по лечению заболеваний вен с применением лазерного излучения относятся к медицинским услугам, следовательно, реклама: «<...> лечим вены лазером <...>» должна соответствовать требованиям части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Организациям, предоставляющим медицинские услуги по лечению заболеваний с применением лазерного излучения, необходимо иметь лицензию на осуществление медицинской деятельности на работы (услуги) по сердечно-сосудистой хирургии, а также работника, имеющего сертификат по специальности «сердечно-сосудистая хирургия».

В настоящее время ООО «ЦМ Гермес» (ИНН: 4345302120; ОГРН: 1114345008854; адрес местонахождения: г. Киров, ул. Карла Маркса, д. 91) имеет действующую лицензию на осуществление медицинской деятельности № <...> от<...>.

Таким образом, в рекламе медицинской услуги следующего содержания: «<...> лечим вены лазером <...>» размещенной на рекламной конструкции, расположенной по адресу: <...>, отсутствуют сведения о необходимости получения предварительной консультации специалиста и наличии противопоказаний, обязательных для рекламы медицинских услуг, которые должны занимать не менее чем пять процентов рекламной площади (пространства), следовательно, реклама медицинской услуги размещена на рекламной конструкции с нарушением части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

В силу частей 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» несут рекламодатель и рекламораспространитель.

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из материалов дела следует, что <...> действовала на основании агентского договора № <...> от <...>, заключенного с ООО «ЦМ Гермес» с целью поиска собственников рекламных конструкций и заключения с ними договоров на размещение рекламной информации от своего имени, но за счет ООО «ЦМ Гермес». <...> в своих письменных пояснениях подтверждает факт заключения договора оказания услуг по размещению рекламы № <...> от <...> с <...>, которая, самостоятельно разработала и разместила рекламный макет, содержащий информацию: «<...> лечим вены лазером <...>» на рекламной конструкции, расположенной по адресу: <...>, что подтверждается письменными пояснениями <...>. Согласно агентскому договору № <...>, заключенному <...> между <...> и ООО «ЦМ Гермес», а также договору оказания услуг на размещения рекламы № <...>, заключенному <...> между <...> и <...> рекламодателем является <...>.

На основании письма МКУ «Городская реклама» № <...> от <...> Комиссией Кировского УФАС России было установлено, что разрешение № <...> от <...> на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, расположенной по адресу: <...>

> выдано ООО фирма «Риком» (ИНН: 4348034863; ОГРН: 1024301309120). ООО фирма «Риком» представило договор от <...> на право безвозмездного пользования рекламной конструкцией в рекламных целях <...>, согласно которому, ссудодатель ООО фирма «Риком» передает рекламную конструкцию, расположенную по адресу: <...> в безвозмездное пользование в рекламных целях, сроком на шесть месяцев ссудополучателю <...>.

Согласно письменным пояснениям ООО фирма «Риком» между <...> и ООО фирма «Риком» заключен Договор от <...> на право безвозмездного пользования рекламной конструкцией, расположенной по адресу: <...> в рекламных целях, согласно которому ссудодатель – ООО фирма «Риком» передает ссудополучателю – <...> объект (рекламную конструкцию) в пользование, сроком на <...>. Исходя из подпункта 4.4 пункта 4, представленного Договора, вся ответственность с момента передачи объекта в распоряжение ссудополучателя, относительно содержания размещаемых на объекте рекламных материалов и их соответствие законодательству Российской Федерации возлагаются полностью на ссудополучателя.

Из материалов дела следует, что между <...> и <...> был заключен договор оказания услуг по размещению рекламы № <...> от <...>, согласно которому, исполнитель – <...> обязуется самостоятельно разработать для заказчика – <...> оригинал-макет материала (определить его содержание) с целью рекламы медицинских услуг, оказываемых ООО «ЦМ Гермес»).

Кировским УФАС России установлено, что реклама медицинских услуг: «<...> лечим вены лазером <...>» распространялась на рекламной конструкции, расположенной по адресу: <...> в период действия договора на право безвозмездного пользования рекламной конструкцией в рекламных целях от <...>, следовательно, рекламораспространителем спорной рекламы является <...>.

Исходя из документов, имеющих в материалах дела № 043/05/24-685/2020, письменных и устных пояснений лиц, участвующих в деле, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем спорной рекламы, исходя из понятия, установленного статьей 3 Федерального закона «О рекламе», является <...>, а рекламораспространителем является <...>, которые несут ответственность за нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Порядок выдачи антимонопольным органом предписаний о прекращении нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлен Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 (далее – Правила).

Согласно пункту 44 Правил при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу, обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая тот факт, что на дату вынесения решения нарушение устранено, Комиссией Кировского УФАС России принято решение о нецелесообразности

выдачи <...>, <...> предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении <...> и <...>.

В связи с неподтверждением в действиях ООО фирма «Риком» фактов нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» Комиссией принято решение о прекращении производства по делу № 043/05/24-685/2020 в отношении данного хозяйствующего субъекта.

Руководствуясь статьями 1, 3, 21 и 38 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кировского УФАС России,