

АУ «Редакция ...»

ГАУ РМЭ «Санаторий...»

Марийское региональное отделение
общероссийской общественной организации
«Союз ...»

РЕШЕНИЕ

по делу №03-21/42-2016

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«09» августа 2016 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: «01» августа 2016 года

Полный текст решения изготовлен: «09» августа 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии –;

член Комиссии –;

член Комиссии –,

рассмотрев дело № 03-21/42-2016, возбужденное по факту нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе)

в присутствии законного представителя АУ «Редакция...», в отсутствии иных лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

В ходе мониторинга печатных средств массовой информации сотрудниками Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) обнаружена реклама с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, на странице 7 газеты «Заря» №14 (8372) от 08.04.2016, размещена реклама «Счастливые укрепляют здоровье здесь!» с признаками нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Антимонопольным органом возбуждено дело №03-21/42-2016 по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

АУ «Редакция..» на заседании Комиссии пояснило, что 08.04.2016 по заявке МРО учреждением была размещена статья про лечебное учреждение санаторий в целях поддержки фестиваля журналистов. В тексте статьи в двух случаях указано о наличии противопоказаний. Предупредительная надпись в соответствии с частью 7 статьи 24 Закона о рекламе в спорной статье отсутствует. Макет был направлен МРО по электронной почте, изменения в текст статьи не вносились.

Рассмотрев материалы дела №03-21/42-2016 о нарушении законодательства о рекламе и выслушав позицию лица, участвующего в деле, Комиссия Марийского УФАС России признает рассматриваемую рекламу ненадлежащей по следующим основаниям.

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. 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. Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (статья 3 Закона о рекламе).

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (Письмо ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 «О понятии «неопределенный круг лиц»).

Рассматриваемая информация является рекламой, поскольку она распространена в информационном издании и направлена на привлечение внимания как к ГАУ РМЭ «Санаторий...», так и к услугам, которые оно оказывает:

грязелечение, лечебные водные процедуры, услуги физиотерапевтического отделения, лимфодренаж, клинические и биохимические исследования крови и мочи и т.д., а также привлекает внимание потребителей к акции, действующей до 15 мая «Все включено» (стоимость одного дня пребывания - 1300 рублей: проживание, 5-разовое питание и 8 лечебных процедур).

Таким образом, спорная реклама способствует формированию и поддержанию интереса к деятельности ГАУ РМЭ «Санаторий...», оказываемым учреждением медицинским услугам и продвигает их на рынке.

Одной из целей Закона о рекламе является предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (статья 1 Закона о рекламе).

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Закон о рекламе устанавливает специальные требования к отдельным видам товаров (услуг).

Так, статья 24 Закона о рекламе содержит требования к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, методов народной медицины.

В соответствии с частью 7 указанной статьи 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 другими способами предупредительная надпись должна занимать не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Указанные требования 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.

В спорной рекламе рекламируются такие услуги как грязелечение: грязевые аппликации или гальваногрязи, водные процедуры: подводный душ-массаж, жемчужные, гидромассажные ванны, ванны с лекарственными экстрактами – хвойно-морским, таежным, а также скипидарные и йодобромные ванны, циркулярный, восходящий, каскадный душ и душ шарко, услуги физиотерапевтического отделения: токи Бернара, синусоидальные модульные токи, магнитотерапия, ультрозвуковая терапия, токи Дарсонваля, светотерапия, ингаляции с различными травами и лекарственными средствами, применение небулайзера – ультразвукового ингалятора, лимфодренаж и гирудотерапия, вакуум-градиентная терапия, клинические и биохимические исследования крови и мочи.

[Пункт 10 статьи 2](#) Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны

здоровья граждан в Российской Федерации» раскрывает содержание понятия «медицинская услуга», под которой понимается медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Понятие и перечень медицинских услуг определены [Номенклатурой](#) медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития России от 27.12.2011 №1664н (далее - Номенклатура), согласно которой применительно к спорной ситуации грязелечение при заболеваниях почек и мочевыделительного тракта (A20.28.001), грязелечение заболеваний периферической нервной системы (A20.24.001), жемчужные ванны (воздушно-пузырьковые) (A20.30.030), токи Бернара (при заболеваниях периферической нервной системы) (A17.24.003), воздействие синусоидальными модулированными токами (СМТ-терапия) (A17.10.001.001), электронный лимфодренаж при заболеваниях кожи и подкожной клетчатки (A17.01.009), постановка пиявок (A14.05.001), ингаляторное введение лекарственных препаратов через небулайзер (A11.09.007.001) входят в раздел «А» и относятся к простым медицинским услугам, оказание которых возможно только при наличии соответствующей лицензии.

Из содержания распространенной рекламы следует, что указание в ней таких слов, как грязелечение, токи Бернара, лимфодренаж и т.д. ассоциируются у потребителя не с самим фактом осуществления деятельности санатория, а с конкретным перечнем оказываемых медицинских услуг, и направлено на привлечение внимания к медицинским услугам, которые оказываются ГАУ РМЭ «Санаторий ...».

Кроме того, спорная реклама размещена в газете «Заря», которая не относится к числу специализированных печатных изданий, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников, а рекламируемые медицинские услуги направлены на привлечение внимания неопределенного круга лиц потребителей, поскольку читателями указанной газеты являются жители Республики Марий Эл.

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации газета «Заря» является информационным изданием.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой медицинских услуг и должна содержать предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В тексте спорной рекламы содержатся следующие ссылки: «Единственное противопоказание – это проблемы с сердечно-сосудистой системой» и «Единственные противопоказания – это гемофилия, анемия и высокая температура тела». Однако, в тексте рекламы речь идет о ряде медицинских услуг, оказываемых учреждением, а о противопоказаниях упоминается только в отношении двух медицинских услуг – грязелечение и гирудотерапия. Кроме того, реклама не содержит указания о необходимости консультации со специалистом, а также не выполнены требования закона о процентном соотношении размера предупредительной надписи с рекламной площадью (рекламным пространством)

Соответственно спорная реклама является ненадлежащей, поскольку нарушает

требования части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктами 6, 7, 8 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе несут рекламодаделец и рекламодатель, рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, указанных в [частях 6 и 7](#) указанной статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно [пункту 5 статьи 3](#) Закона о рекламе рекламодателем является 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 рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы.

Спорная реклама размещена в газете «Заря» на основании договора о взаимном сотрудничестве, заключенного с Марийским региональным отделением «Союз...» (далее – МРО). В соответствии с пунктами 1.1, 1.2 указанного договора МРО поручает, а МАУ «Редакция ...» обязуется выполнять работу по публикации статьи в газете «Заря», а учреждение – опубликовать статью до начала срока проведения седьмого Фестиваля журналистов. Пунктом 2.2. договора о взаимном сотрудничестве установлено, что ответственность за достоверность информации, содержащейся в тексте, несет МРО.

МРО направило по электронной почте МАУ «Редакция ...» заявку на опубликование рассматриваемой статьи и готовый текст материала с указаниями по оформлению, в том числе с указанием врезок.

Согласно пунктам 5.1, 5.2 указанного договора МАУ «Редакция ...» несет полную ответственность за своевременное опубликование статьи, а МРО – за предоставление мест для сотрудников редакции на участие в фестивале.

МРО рассматриваемая статья «Счастливые укрепляют здоровье здесь!» предоставлена на основании договора о взаимном сотрудничестве, заключенном между МРО и ГАУ РМЭ «Санаторий ...». Согласно пункту 1.1, последний поручает, а МРО обязуется выполнять работу по рекламе услуг, оказываемых ГАУ РМЭ «Санаторий...» в средствах массовой информации в соответствии с приложением №1 к договору, в том числе в газете «Заря». Пункт 1.2, указанного договора

устанавливает обязанность ГАУ РМЭ «Санаторий ...» предоставить МРО номерной фонд учреждения для проведения фестиваля журналистов.

В соответствии с пунктами 2.1, 2.2 договора о взаимном сотрудничестве ГАУ РМЭ «Санаторий...» обязуется предоставить МРО рекламную информацию в выбранных СМИ, за достоверность которой несет ответственность. МРО обязуется опубликовать рекламу ГАУ РМЭ «Санаторий...» в период с 1.04.2016-31.05.2016 и провести на ГАУ РМЭ «Санаторий ...» фестиваль журналистов (пункты 2.2, 2.3 договора от 24.03.2016 о взаимном сотрудничестве).

Пунктами раздела 3 договора о взаимном сотрудничестве определен порядок расчета между ГАУ РМЭ «Санаторий...» и МРО. Полный расчет наступает с момента подписания сторонами акта выполненных работ. Оплата производится по фактическому количеству участников.

Также МРО представлен акт №1, подтверждающий выполнение МРО работ по проведению фестиваля журналистов Марий Эл в 2016 году.

Согласно письму МРО текст статьи был написан корреспондентом на основании сведений, полученных от заместителя директора по лечебной части ГАУ РМЭ «Санаторий» Окончательный текстовый файл, согласовывался с ГАУ РМЭ «Санаторий ...» по электронной почте.

ГАУ РМЭ «Санаторий ...» сообщило, что не подавало заявку на распространение спорной рекламной статьи под заголовком «Счастливые укрепляют здоровье здесь!». Также учреждение не проводило фестиваль прессы, а предоставило номерной фонд в соответствии с договором от 24.03.2016 о взаимном сотрудничестве. Учреждение не является рекламодателем рассматриваемой рекламной статьи, поскольку не формировало объект рекламирования, какой-либо закрытой информации МРО специально не представлялось, вся информация о деятельности лечебного учреждения находится в открытом доступе.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ГАУ РМЭ «Санаторий...», поскольку учреждение самостоятельно выступает в качестве объекта рекламирования и заинтересовано в привлечении потенциальных потребителей воспользоваться предлагаемыми медицинскими услугами, рекламораспространителем – АУ «Редакция ...», рекламопроизводителем – Марийское региональное отделение общероссийской общественной организации «Союз».

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Марийское УФАС России, изучив представленные в материалы дела доказательства, считает необходимым выдать АУ «Редакция ...», ГАУ РМЭ «Санаторий ...» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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 «Счастливые укрепляют здоровье здесь!», размещенную на странице 7 газеты «Заря» №14 (8372) от 08.04.2016, поскольку нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать автономному учреждению «Редакция...», государственному автономному учреждению Республики Марий Эл «Санаторий...» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

АУ «Редакция ...»

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

ПО ДЕЛУ № 03-21/42-2016

«09» августа 2016 года

г. Йошкар-Ола

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – ;

член Комиссии –;

член Комиссии –,

на основании своего решения от «09» августа 2016 года по делу № 03-21/42-2016 о признании ненадлежащей рекламы «Счастливые укрепляют здоровье здесь!», распространённой на странице 7 газеты «Заря» №14 (8372) от 08.04.2016, 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. Автономному учреждению «Редакция...» в семидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить распространение рекламы без указания предупредительной надписи в рекламе медицинских услуг.

2. Автономному учреждению «Редакция ...» представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в течение трех дней с момента его исполнения.

Пунктом 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

ГАУ РМЭ «Санаторий...»

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

ПО ДЕЛУ № 03-21/42-2016

«09» августа 2016 года

г. Йошкар-Ола

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии –;

член Комиссии –;

член Комиссии –,

на основании своего решения от «09» августа 2016 года по делу № 03-21/42-2016 о признании ненадлежащей рекламы «Счастливые укрепляют здоровье здесь!», распространённой на странице 7 газеты «Заря» №14 (8372) от 08.04.2016, 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. Государственному автономному учреждению «Санаторий...» в семидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить распространение рекламы без указания предупредительной надписи в рекламе медицинских услуг.

2. Государственному автономному учреждению «Санаторий ...» представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в течение трех дней с момента его исполнения.

Пунктом 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: