

О признании рекламы ненадлежащей

ООО «Яндекс»

119021, Москва,

ул.Льва Толстого 16

<...>

ООО «Научное оборудование

НВ-ЛАБ»

г. Москва,

вн.тер.г. Муниципальный округ

Сокольники, ул. Короленко, д.1, к.7,
подвал 0

<...>

Потребителю рекламы Х.

РЕШЕНИЕ

по делу №052/05/24-1701/2023

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 26 сентября 2023 года.

Решение в полном объеме изготовлено 27 сентября 2023 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия) в составе:

<...>. - <...>
<...>. - <...>
<...> - <...>.

рассмотрев дело №052/05/24-1701/2023, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Научное оборудование НВ-Лаб» (ИНН 9718167034; ОГРН 1207700492273) по признакам нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», с последующим привлечением к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства ООО «Яндекс» (ИНН 7736207543; ОГРН 1027700229193), в присутствии представителя ООО «Научное оборудование НВ-Лаб» по доверенности от 21.06.2022 — Г<...>.,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение потребителя рекламы Х. (Нижегородское УФАС России не располагает согласием физического лица на использование его персональных данных) по поводу рекламы, распространенной в поисковой системе «Яндекс» сайтом <https://soeks.ru/>, содержащей, по мнению заявителя, признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

В связи с тем, что местом регистрации ООО «Научное оборудование НВ-Лаб» является город Москва, на основании пункта 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, Нижегородское УФАС России ходатайствовало перед Федеральной антимонопольной службой о наделении полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела в отношении ООО «Научное оборудование НВ-Лаб».

Письмом от 29.06.2023 ФАС России наделила Нижегородское УФАС России соответствующими полномочиями.

Определением от 17.07.2023 в отношении ООО «Научное оборудование НВ-Лаб» возбуждено дело №052/05/24-1701/2023 по признакам нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Определением от 10.08.2023 рассмотрение дела назначено на 31.08.2023 в 09:30.

Определением от 31.08.2023 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, привлечено ООО «Яндекс».

Рассмотрение дела по существу состоялось 26.09.2023 в 09:30 посредством проведения видеоконференцсвязи.

О времени и месте рассмотрения дела стороны уведомлены надлежащим образом.

25.09.2023 (вх.№23709-ЭП/23) в адрес Нижегородского УФАС России поступило ходатайство ООО «Яндекс» о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества.

Изучив материалы дела, представленные документы, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

В апреле 2023 года в поисковой системе «Яндекс» распространялась информация следующего содержания: *«Кварцевый облучатель КВАЗАР. Технологичный аналог... soeks.ru ОУФКСОЭКС-Квазар. Реклама. Продвинутый аналог аппарата Солнышко. Для домашней профилактики ЛОР болезней. В наличии. РУ Минздрава. Для семьи. Для дома. Профилактика COVID. Лечение ЛОР. Лечение кожи. Очистка воздуха. Контактная информация +7 <...>-XX-XX Показать. Будни 9:00-18:00».*

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама, пункт 3 этой же статьи определил, что товар — продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — кварцевому облучателю Квазар.

Таким образом рассматриваемая информация отвечает всем признакам, установленным пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», следовательно является рекламой.

Согласно части 7 статьи 24 ФЗ «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 со статьей 38 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры

или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболического воздействия на организм человека.

Медицинские изделия могут признаваться взаимозаменяемыми, если они сравнимы по функциональному назначению, качественным и техническим характеристикам и способны заменить друг друга. Медицинские изделия подразделяются на классы в зависимости от потенциального риска их применения и на виды в соответствии с номенклатурной классификацией медицинских изделий, утверждаемой уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Антивирусный и антибактерицидный облучатель СОЭКС "Квазар" является зарегистрированным медицинским изделием (Регистрационное удостоверение №РЗН 2015/3371, выдано Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения (Росздравнадзор) 21 декабря 2021 г.).

Следовательно, кварцевый облучатель «Квазар» является медицинским изделием.

Таким образом, реклама кварцевого облучателя «Квазар» должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В рассматриваемом рекламном сообщении предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов отсутствуют.

Следовательно, реклама противоречит требованиям части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

По информации ООО «АДВ-Сервис», Общество осуществляет деятельность по оказанию в сети Интернет услуг по предоставлению клиентам возможности с использованием сервиса eLama управлять рекламными кампаниями с помощью инструментов сервиса и размещать интернет-рекламу через интернет-площадки (Яндекс.Директ, Вконтакте, Авито и др.) на интернет-ресурсах и иные дополнительные услуги. После регистрации в сервисе eLama пользователь попадает в личный кабинет, в котором может выбрать конкретную рекламную систему для размещения рекламы. При этом в каждом личном кабинете сервиса по умолчанию автоматически создается аккаунт Яндекс.Директа. В аккаунте рекламной системы клиенту для запуска рекламы необходимо создать рекламные объявления и настроить рекламную кампанию.

По утверждению ООО «АДВ-Сервис», реклама размещена ООО «Научное оборудование НВ-Лаб» (ИНН 9718167034; ОГРН 1207700492273) на основании

оферты на оказание услуг в сети Интернет, размещенной по адресу: https://elama.ru/legal_docs/tou/ss/oferta-advservice.pdf.

Таким образом, ООО «Научное оборудование НВ-Лаб» является рекламодателем рассматриваемого рекламного сообщения.

В отзыве по делу (вх.№19392-ЭП/23 от 01.08.2023, вх. №21813-ЭП/23 от 30.08.2023) ООО «Научное оборудование НВ-Лаб» сообщило, что реклама медицинского изделия кварцевого облучателя Квazar размещалась на площадке ООО «Яндекс». Вместе с тем, предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов в соответствии с правилами «Яндекс» должно формироваться автоматически.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Пунктом 7 статьи 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В рассматриваемом случае рекламодателем спорного рекламного сообщения является ООО «Яндекс».

В соответствии с правилами размещения рекламы медицинских изделий

(<https://yandex.ru/support/direct/moderation/categories/medicine-medical-devices.html>) в Директе возможно размещение рекламы медицинских изделий, при этом в текстовые объявления автоматически будет добавлено предупреждение «Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом». Текст предупреждения не зависит от содержания конкретного объявления и не может быть изменен. В графические объявления, видеообъявления и креативы для медийных кампаний это предупреждение необходимо добавлять самостоятельно.

Рассматриваемое рекламное сообщение является текстовым объявлением, следовательно, предупреждение «есть противопоказания. посоветуйтесь с врачом» должно было быть включено ООО «Яндекс».

Таким образом, ООО «Яндекс» взяло на себя обязательство самостоятельно включать в рекламные публикации предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию и необходимости получения консультации специалистов.

Проанализировав представленные документы, Комиссия приходит к выводу о том, что размещение рекламы медицинского изделия — кварцевого облучателя Квazar с нарушением части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» произведено ООО «Яндекс».

В отзыве по делу ООО «Яндекс» сообщило, что размещение рекламного сообщения без предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов, произошло в результате технической ошибки.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства

Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что реклама «*Кварцевый облучатель КВАЗАР...*», распространенная ООО «Яндекс» с апреля 2023 года по 10 мая 2023 года, является ненадлежащей, противоречащей требованиям части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В связи с тем, в настоящее время нарушение устранено, Комиссия Управления считает, что в рассматриваемом случае отсутствует необходимость в выдаче предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 43-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу медицинского изделия «*Кварцевый облучатель КВАЗАР...*», распространенную ООО «Яндекс» с апреля 2023 года по 10 мая 2023 года, поскольку она противоречит части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

2. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Яндекс», предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях

<...>