

РЕШЕНИЕ

по делу №03-21/39-2017

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«11» июля 2017 года г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: «06» июля 2017 года

Полный текст решения изготовлен: «11» июля 2017 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, возбужденное по признакам нарушения части 9 статьи 19, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в присутствии представителя ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер» М., паспорт <...> доверенность от 04.07.2017, представителя ООО «Глобал Принт» У., паспорт <...> доверенность от 06.07.2017 №3,

УСТАНОВИЛА:

Сотрудниками Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в ходе мониторинга наружной рекламы, размещенной на территории городского округа «Город Йошкар-Ола» на внешней стене здания, расположенного по адресу: ул. Я. Эшпая, д. 153, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, слева от входа обнаружена реклама следующего содержания: «Врачебно-физкультурный диспансер Генетические исследования (выявление предрасположенности к видам спорта) Физиологические Массаж Кабинет коррекции плоскостопия и осанки Кабинет здорового питания Обслуживание спортивно-массовых мероприятий ЭКГ, ЭЭГ Нагрузочное тестирование (велоэргометрия) ЭКГ с компьютерным анализом (определение физической работоспособности, силовые, скоростные возможности, вариабельность ритма сердца) 42-53-11 www.vfd12.com Лицензия № ЛО-12-01-000767 от 17 октября 2016 Без очередей», справа – «Врачебно-физкультурный диспансер Клиника спортивной медицины Медицинские осмотры (предварительные, периодические, углубленные) Санитарные книжки Водительская комиссия Медицинские справки (допуск к спорту, бассейн, оружие, учеба) Лабораторные исследования Терапевт Педиатр Кардиолог Невролог ЛОР Хирург По спортивной медицине Травмотолог-ортопед Акушер-гинеколог Дерматовенеролог Офтальмолог Психотерапевт 8⁰⁰ – 19⁰⁰ www.vfd12.com 42-53-11 Лицензия № ЛО-12-01-000767 от 17 октября 2016 Без очередей», содержащая признаки нарушения части 9 статьи 19, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2016 №38-ФЗ

(далее – Закон о рекламе).

На заседании Комиссии Марийского УФАС России представитель ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер» придерживался доводов, изложенных в письменных пояснениях, считает, что рассматриваемая информация не является рекламой, поскольку размещена посредством информационного стенда для информирования жителей города Йошкар-Олы о месте нахождения специализированного учреждения, перечне специалистов и перечне услуг, которые оно оказывает. Также представитель учреждения указал о наличии согласия собственников жилых и нежилых помещений здания на размещение рассматриваемого информационного материала. Представитель ООО «Глобал Принт» сообщил, что рассматриваемый информационный материал изготовлен обществом по заявке ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер». Спорная информация не является рекламой.

Комиссия Марийского УФАС России, исследовав материалы дела №03-21/39-2017, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, считает, что рассматриваемая информация является рекламой и нарушает требования части 9 статьи 19, части 7 статьи 24 Закона о рекламе по следующим основаниям.

Согласно статье 3 Закона о рекламе под рекламой понимается 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. Объектом рекламирования является товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара. Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как рекламы. Тем самым признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, формировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

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.

Довод ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер», ООО «Глобал Принт» о том, что рассматриваемый материал является вывеской, отклоняется Комиссией по следующим основаниям.

Согласно [пункту 18](#) Информационного письма Президиума Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор

Практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске.

К такой информации относятся, в частности, сведения, предоставляемые лицами в соответствии со [статьей 495](#) Гражданского кодекса Российской Федерации, [статьей 11](#) Федерального закона «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции», [статьей 18](#) Федерального закона «О качестве и безопасности пищевых продуктов», [статьями 9, 10](#) Закона «О защите прав потребителей», [пунктом 16 статьи 2, частью 5 статьи 18](#) Федерального закона «О лотереях», [статьей 92](#) Федерального закона «Об акционерных обществах», [статьей 27](#) Закона Российской Федерации «О средствах массовой информации» (пункт 1 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

Указание на здании в месте нахождения организации ее наименования, адреса и режима ее работы относится к обязательным требованиям, предъявляемым к вывеске Федеральным законом от 07.02.1992 №2300-1 «О защите прав потребителей» (далее – Закон о защите прав потребителей), следовательно, такая информация не может рассматриваться в качестве рекламы.

Однако Закон о защите прав потребителей не содержит указания на то, что информация о номере телефона и/или официальном сайте юридического лица в сети Интернет является обязательной к размещению. Следовательно, конструкции, содержащие номер телефона и/или ссылку на официальный сайт, могут быть расценены как вывески, содержащие сведения рекламного характера, и на такие конструкции также распространяются требования Закона о рекламе (письмо ФАС России от 26.12.2013 №АК/53059/13 «О разграничении понятий вывеска и реклама»).

В рассматриваемом информационном материале указан номер телефона (42-53-11), адрес сайта в сети Интернет (www.vfd12.com), а также надпись: «БЕЗ ОЧЕРЕДЕЙ», объектом рекламирования является врачебно-физкультурный диспансер и услуги, оказываемые им: генетические исследования (выявление предрасположенности к видам спорта), физиолечение, массаж, кабинет коррекции плоскостопия и осанки, кабинет здорового питания, обслуживание спортивно-массовых мероприятий, ЭКГ, ЭЭГ, нагрузочное тестирование (велоэргометрия), ЭКГ с компьютерным анализом (определение физической работоспособности, силовые, скоростные возможности, вариабельность ритма сердца).

Таким образом, спорная информация по своему содержанию и целевой

направленности является рекламой, так как распространена при помощи наружной рекламной конструкции, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формированию или поддержанию интереса к ним и их продвижению на рынке.

В соответствии с частью 9 статьи 19 Закона о рекламе установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в [частях 5, 6, 7](#) указанной статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер» представлена копия протокола от 23.05.2017 собрания жителей территориального общественного самоуправления «Эшпая 153», в соответствии с которым учреждению дано разрешение на установку информационно-рекламных стендов об оказываемых услугах на торце дома.

Однако администрация городского округа «Город Йошкар-Ола» письмом от 02.05.2017 исх. №028/1474 сообщила, что разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по адресу: ул. Я. Эшпая, д. 153, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, администрация городского округа «Город Йошкар-Ола» не выдавала.

Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает требования части 9 статьи 19 Закона о рекламе.

[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» - 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 от 27.12.2011 №1664н (далее - Номенклатура).

Из содержания распространяемой обществом рекламы следует, что указание в ней таких слов, как физиолечение, ЭКГ, ЭЭГ и т.д. ассоциируются у потребителя не с самим фактом осуществления медицинской деятельности, а с конкретным перечнем оказываемых медицинских услуг, и направлено на привлечение внимания к медицинским услугам, которые оказываются врачебно-физкультурным диспансером.

Кроме того, спорная реклама размещена посредством рекламной

конструкции, размещенной не в месте проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а рекламируемые медицинские услуги направлены на привлечение внимания неопределенного круга потребителей.

ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер» выдана лицензия от 17.10.2016 №ЛО-12-01-00067 на осуществление медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»).

Из пояснений ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер» следует, что учреждение оказывает медицинские услуги. Все услуги, перечисленные на информационных баннерах, относятся к медицинским услугам (письмо от 03.05.2017 исх. №63).

Также Министерство здравоохранения Республики Марий Эл указало, что к медицинским относятся такие услуги как велоэргометрия (А12.10.005), регистрация электрокардиограммы (А05.10.006), расшифровка, описание и интерпретация электрокардиографических данных (А05.10.004), видеомониторинг электроэнцефалограммы (А05.23.008), электроэнцефалография (А05.23.001). (письмо от 06.06.2017 исх. №3659).

Территориальный орган Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения по Республике Марий Эл в письменных пояснениях от 05.06.2017 исх. №И12-546/17 пояснило, что указанные в рекламе услуги, являются услугами медицинского характера, составляющих медицинскую деятельность, оказываемые в рамках работ (услуг) по: медицинским осмотрам (предварительным, периодическим), физиотерапии, функциональной диагностике, лечебной физкультуре и спортивной медицине, медицинскому освидетельствованию на наличие медицинских противопоказаний к управлению транспортным средством, лабораторной диагностике, терапии, педиатрии, кардиологии, неврологии, оториноларингологии (за исключением кохлеарной имплантации), хирургии, офтальмологии, дерматовенерологии, акушерству и гинекологии (за исключением использования вспомогательных репродуктивных технологий), травматологии и ортопедии, психотерапии.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой медицинских услуг, к которой Закон о рекламе устанавливает специальные требования.

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 рассматриваемой рекламе предупредительная надпись о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов отсутствует.

Соответственно, спорная реклама нарушает требования части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требования части 9 статьи 19 Закона о рекламе несет рекламодатель и рекламодатель - рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; 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.

Между ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер» и ООО «Глобал Принт» заключен договор от 28.11.2016 №55, в соответствии с пунктами 1, 2 которого общество обязуется выполнить по заданию учреждения работу, указанную в приложениях к договору, и сдать ее результат ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер», а учреждение обязуется принять результат работы и оплатить его. Работу ООО «Глобал Принт» выполняет из своих материалов, на своем оборудовании и своими инструментами.

В соответствии с пунктом 2.5.2. договора от 28.11.2016 №55 ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер» обязуется в течении трех дней после получения от ООО «Глобал Принт» извещения об окончании работы осмотреть и принять результат работы, а при обнаружении отступления от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе немедленно заявить об этом обществу.

Об исполнении указанного договора свидетельствуют акты на оплату №000000943 от 28.11.2016, №719 от 28.12.2016.

ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер» представлено коммерческое предложение ООО «Глобал Принт» на изготовление рекламы для врачебно-физкультурного диспансера.

ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер, ООО «Глобал Принт» указали, что макет спорных информационных баннеров разрабатывался и изготавливался ООО «Глобал Принт». Согласование с учреждением происходило в устной форме, а также по электронной почте (письма от 03.05.2017 исх. №63, от 26.05.2017 исх. №б/н).

ООО «Глобал Принт» пояснило, что целью размещения рассматриваемых вывесок является информирование населения о месте расположения ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер» (письмо от 26.05.2017 исх. №б/н).

Между Комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» и ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер» заключены договоры аренды от 19.02.2014, от 01.04.2016 аренды нежилого помещения №5056, №5145 о передаче учреждению во временное владение и пользование нежилого встроенного помещения I, литер А, общей площадью 116,6 кв.м, на I этаже (по плану построения 1-13) для использования в целях врачебного контроля и реабилитации спортсменов, нежилого помещения II, литер А, общей площадью 29,7 кв.м., из них: 29,7 кв.м на первом этаже (номера по плану 1-4), расположенное по адресу: ул. Я. Эшпая, д. 153, г. Йошкар-Ола для использования в целях осуществления медицинской деятельности.

Таким образом, по адресу: ул. Я. Эшпая, д. 153, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл осуществляет деятельность ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер».

Следовательно, рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер», рекламопроизводителем – ООО «Глобал Принт».

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, учитывая отсутствие сведений устранения факта нарушения законодательства о рекламе, считает необходимым выдать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе ГБУ РМЭ «Врачебно-физкультурный диспансер».

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 наружную рекламу, размещенную на внешней стене здания, расположенного по адресу: ул. Я. Эшпая, д. 153, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, слева от входа следующего содержания: «Врачебно-физкультурный диспансер Генетические исследования (выявление предрасположенности к видам спорта) Физиологические Массаж Кабинет коррекции плоскостопия и осанки Кабинет здорового питания Обслуживание спортивно-массовых мероприятий ЭКГ, ЭЭГ Нагрузочное тестирование (велоэргометрия) ЭКГ с компьютерным анализом (определение физической работоспособности, силовые, скоростные возможности, вариабельность ритма сердца) 42-53-11 www.vfd12.com Лицензия № ЛО-12-01-000767 от 17 октября 2016 Без очередей», справа – «Врачебно-физкультурный диспансер Клиника спортивной медицины Медицинские осмотры (предварительные, периодические, углубленные) Санитарные книжки Водительская комиссия Медицинские справки (допуск к спорту, бассейн, оружие, учеба) Лабораторные исследования Терапевт Педиатр Кардиолог Невролог ЛОР Хирург По спортивной медицине Травмотолог-ортопед Акушер-гинеколог Дерматовенеролог Офтальмолог Психотерапевт 8⁰⁰ – 19⁰⁰ www.vfd12.com 42-53-11 Лицензия № ЛО-12-01-000767 от 17 октября 2016 Без очередей», поскольку нарушает требования части 9 статьи 19, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать государственному бюджетному учреждению Республики Марий Эл «Врачебно-физкультурный диспансер» предписание 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