Дело № 029/05/24-488/2019

ООО «ВАШ ВЫБОР»

(рекламодатель,
рекламопроизводитель,
рекламораспространитель)

163000, г. Архангельск,

Набережная Северной Двины,

д. 71, корп. 1, оф. 1Н

РЕШЕНИЕ

по делу № 029/05/24-488/2019

18.10.2019
г.
Архангельск

Резолютивная часть решения объявлена — 11.10.2019

Решение изготовлено в полном объёме — 18.10.2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия Архангельского УФАС России), в составе:

Председатель - Цакулов Ю.Г. заместитель руководителя Управления -

Председатель Комиссии	- Цакулов Ю.Г.	заместитель руководителя Управления - начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;
Члены Комиссии:	- Шестакова Н.М.	главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;
	- Ипатова Т.В.	ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России,

рассмотрев дело № 029/05/24-488/2019, возбужденное по признакам нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ВАШ ВЫБОР» (далее — ООО «ВАШ ВЫБОР), выразившемся в распространении рекламы медицинских услуг, не сопровождающейся предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

в отсутствие:

- ООО «ВАШ ВЫБОР» - на 11.10.2019 отсутствуют данные о своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела № 029/05/24-488/2019, согласно отчету об отслеживании отправлений с почтовым идентификатором 80095939925520 статус отправления «16.09.2019 в 08:30 — неудачная попытка вручения».

Установила:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области в ходе осуществления государственного контроля за соблюдением участниками рекламной деятельности законодательства Российской Федерации о рекламе 25.06.2019 у административного здания по адресу: г. Архангельск, Набережная Северной Двины, д. 71, корп. 1 выявлен факт размещения выносного рекламного штендера с информацией «ДенталГуд СТОМАТОЛОГИЧЕСКАЯ КЛИНИКА ЛЕЧЕНИЕ ПРОТЕЗИРОВАНИЕ ПРОФ ГИГИЕНА ОТБЕЛИВАНИЕ Лечение кариеса Акция 1 700р Акция Беспроцентная рассрочка 460-820 ул. Наб. Северной Двины, 71, корпус 1 оф. 206».

Реклама медицинских услуг в тексте, размещенном на штендере, не сопровождается предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или

получения консультации специалистов, что противоречит требованиям ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

07.09.2018 по признакам нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «ВАШ ВЫБОР» возбуждено дело № 029/05/24-488/2019.

Заседание комиссии состоялось 11.10.2019 в 10:00. Запрошенные в ООО «ВАШ ВЫБОР» документы, пояснения (возражения) на дату рассмотрения дела № 029/05/24-488/2019 в Архангельское УФАС России не поступили.

Согласно ч. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту – ГК РФ) не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах.

По смыслу ст. 10 ГК РФ адресат считается извещенным надлежащим образом, когда он отказался от получения корреспонденции и этот отказ зафиксирован; когда, несмотря на почтовое извещение, адресат не явился за получением корреспонденции, о чем орган связи проинформировал отправителя; когда корреспонденция, направленная по последнему адресу местонахождения адресата применительно к ст. 54 ГК РФ, не вручена в связи с отсутствием его по указанному адресу, о чем орган связи проинформировал отправителя.

Юридическое лицо обязано организовать надлежащим образом процесс получения входящей корреспонденции и несет риск неблагоприятных последствий, возникших в связи с неполучением корреспонденции, направленной по адресу места нахождения лица, за исключением случаев, если юридическое лицо докажет, что неполучение корреспонденции произошло по вине третьих лиц, в том числе почтового работника.

Отсутствие со стороны ООО «ВАШ ВЫБОР» должного контроля за доставкой и получением корреспонденции не может служить основанием для признания ненадлежащим направления в адрес ООО «ВАШ ВЫБОР» определения от 12.09.2019 по делу № 029/05/24-488/2019.

В соответствии с п. 24.1 постановление Пленума ВАС РФ № 10 не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Материалами настоящего дела подтверждается, что определением от 12.09.2019 о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе № № 029/05/24-488/2019 ООО «ВАШ ВЫБОР» приглашено на 10 часов 00 минут 11.10.2019 в Архангельское УФАС России для рассмотрения настоящего дела (явка признана обязательной).

Согласно отслеживанию почтовых отправлений определение не доставлено, по причине – неудачная попытка вручения.

По данным из Единого государственного реестра юридических лиц ООО «ВАШ ВЫБОР» является действующим.

В рассматриваемом случае неполучение ООО «ВАШ ВЫБОР» корреспонденции по адресу места его нахождения: 163000, г. Архангельск, Набережная Северной Двины, д. 71, корп. 1, оф. 1Н свидетельствует о сознательном уклонении от получения корреспонденции.

В соответствии с п. 2 ст. 54 ГК РФ место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации, следовательно, последствия неполучения корреспонденции, направленной Архангельским УФАС России по адресу ООО «ВАШ ВЫБОР», указанному в Едином государственном реестре юридических лиц, лежат на ответчике.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») 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.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П, реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Рассматриваемая информация распространена посредством ее размещения на выносном штендере, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — стоматологическим услугам (лечению, протезированию, профессиональной гигиене, отбеливанию), формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке, т.е. отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н; в соответствии с кодами А 16.07.006 — протезирование зуба с использованием имплантата, А 16.07.051 — профессиональная гигиена полости рта и зубов, А 16.07.050 — профессиональное отбеливание зубов относятся к медицинским услугам.

В соответствии с частью 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). Требования настоящей части 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.

Поскольку потребителями рассматриваемой рекламы не являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, на данную рекламу распространяются требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В вышеуказанной рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, следовательно, рассматриваемая реклама нарушает требования ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» несут рекламодатель *(в силу п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе» - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо),* рекламораспространитель *(лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств — п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе»)* и рекламопроизводитель *(в силу с п. 6 ст. 3 ФЗ «О рекламе» - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в*

виде рекламы форму), если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Лицом, в чьих интересах распространяется указанная реклама, является Общество с ограниченной ответственностью «ВАШ ВЫБОР» (ОГРН 1182901016242, ИНН/КПП 2901293109/290101001).

С учетом изложенного, на основании статей 33, 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508),

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Признать рекламу «ДенталГуд СТОМАТОЛОГИЧЕСКАЯ КЛИНИКА ЛЕЧЕНИЕ ПРОТЕЗИРОВАНИЕ ПРОФ ГИГИЕНА ОТБЕЛИВАНИЕ Лечение кариеса Акция 1 700р Акция Беспроцентная рассрочка 460-820 ул. Наб. Северной Двины, 71, корпус 1 оф. 206», распространяемую посредством ее размещения на выносном штендере у административного здания по адресу: г. Архангельск, Набережная Северной Двины, д. 71, корп. 1, ненадлежащей, поскольку нарушены требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО «ВАШ ВЫБОР» нарушившим требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ООО «ВАШ ВЫБОР» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частями 1, 2 ст. 37 ФЗ «О рекламе» решение, предписание антимонопольного органа может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.

Подача заявления о признании недействительным решения антимонопольного органа не приостанавливает исполнение решения,

предписания, если судом или арбитражным судом не будет вынесено определение о приостановлении исполнения решения, предписания. Постановление антимонопольного органа о применении мер административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе может быть обжаловано, оспорено в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель комиссии	**Ю.Г. Цакулов**
Члены комиссии	**Н.М. Шестакова**
	Т.В. Ипатова