

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 51/05/7-766/2019

по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации

о рекламе

10 октября 2019 года

г. Мурманск

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Попова Ирина Николаевна, ознакомившись с материалами дела, свидетельствующими о признаках нарушения Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области (далее - УФАС по Мурманской области, Управление) поступило обращение гражданина <...>, по факту размещения в газете «Ваш выбор. Мурманск» № 12(278) от 30.03.2019, № 18(284) от 11.05.2019 и №25(291) от 29.06.2019 рекламы: «Медицинский центр «Феникс» Прерывание запоев. Круглосуточно. <...> Психотерапевт. Нарколог. Сексопатолог. Дневной стационар. Лицензия № ЛО-51-01-000033 УККМП ЛОВД МО...», с признаками нарушения пункта 6 и 7 статьи 7 и пункта 20 части 3 статьи 5, пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ.

По мнению заявителя, реклама не достоверная, т.к. у медицинского центра отсутствует лицензия на осуществления деятельности по сексопатологии, дневного стационара и психотерапии, а у врача <...> отсутствуют сертификаты и дипломы, подтверждающие право осуществлять указанную в рекламе медицинскую деятельность.

В соответствии со статьей 3 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе)

реклама - это 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;

ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии со статьей 3 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе)

реклама - это 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;

ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Объект рекламирования - это товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама (пункт 2 статьи 3 ФЗ

"О рекламе").

Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются (часть 1 статьи 5 ФЗ "О рекламе").

По запросу УФАС по Мурманской области ООО «МЦ «Феникс» и ООО «Север групп» (Редакция газеты «Ваш выбор»), представили запрашиваемые документы и пояснения, которые подтвердили изложенные в обращении гражданина признаки нарушения рекламного законодательства.

ООО «Медицинский центр «Феникс»(ИНН 5190172646, ОГРН 1075190019673 от 18.09.2007, 183052, г. Мурманск, пр. Кольский, д.6, офис22) осуществляет в соответствии с уставом и ЕГРЮЛ врачебную деятельность, деятельность лечебных учреждений.

ООО «Север групп» (ИНН 3528220874, ОГРН 1143528012143 от 06.11.2014, 153025, г. Иваново, ул. Гагарина, д.19, литера А, помещение 1007) осуществляет в соответствии с уставом и ЕГРЮЛ производство и выпуск средства массовой информации (свидетельство о регистрации сми «Ваш выбор. Мурманск» ПИ № ТУ51-00280 от 15.01.2015).

Согласно договору № 275 на размещение рекламы и рекламно-информационных материалов в печатных изданиях, заказчик ООО «Медицинский центр «Феникс» поручил исполнителю ООО «Север групп» разместить свои рекламно-информационные материалы, соответствующие требованиям, предъявляемым к таким материалам Законом о рекламе, в газете «Ваш выбор. Мурманск» с территорией распространения публикации г. Мурманск и Мурманская обл., а также в электронной версии газеты «Комсомольская правда» в сети интернет в объемах и на условиях предусмотренных настоящим договором.

Пунктом 2.2 договора № 275 предусмотрено, что в случае отказа, изменения или дополнения заявки заказчик, должен передать информацию в письменной форме об этом в срок не позднее, чем за 6 шесть рабочих дней до публикации номеров изданий с размещенной рекламой.

Пунктом 3.1.1 и 3.1.2 Договора определен, что заказчик предоставляет оригинал-макет рекламы и необходимую информацию для публикации, а также предоставляет документы, подтверждающие право заказчика заниматься деятельностью, требующей, лицензирования или специального разрешения.

Пункт 3.1.4 предусматривает соблюдение заказчиком требования к рекламе и рекламно-информационным материалам в соответствии с Закона о рекламе.

Пунктом 3.2.3 Договора исполнитель обязан соблюдать требования к рекламе и рекламно-информационным материалам в соответствии с Федеральным законом от 13.06.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

ООО «Север групп» представило заявку и макет рекламы в составе заявки, аналогичный опубликованной в газете «Ваш выбор. Мурманск» № 12(278) от 30.03.2019, № 18(284) от 11.05.2019 и №25(291) от 29.06.2019.

Акты выполненных работ № 4633 от 30.03.2019, № 6147 от 25.05.2019 и №7427 от 29.06.2019 подтверждают, что услуги по размещению рекламы ООО «Медицинский центр «Феникс» в указанных номерах приняты в полном объеме заказчиком рекламы, и подписаны сторонами без претензий по объему и качеству выполненных работ.

Представленные рекламодателем ООО «Север групп», в подтверждении достоверности и добросовестности рекламы, лицензии, выданные ООО «МЦ «Феникс»(№ ЛО-51-01-00033 от 04.06.2008, с действием до 03.06.2013 и № ЛО-51-01-001159 от 09.06.2014 бессрочно, с местом осуществления услуг по адресу: 183052, г. Мурманск, пр. Кольский, д.6, офис22, и 183038, г. Мурманск, ул. Володарского, д.6, кабинеты № 8,10-18,20-22) не

соответствуют информации изложенной в рекламе.

В соответствии с пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (далее - Закон N 99-ФЗ) медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково") подлежит лицензированию.

Лицензия ЛО-51-01-00033 от 04.06.2008, указанная в рекламе, на даты выхода публикации не действительна, т.к. её срок действия окончен 03.06.2013.

Другая, представленная редакцией, лицензия № ЛО-51-01-001159 от 09.06.2014 (бессрочно) выдана с правом, осуществлять деятельность по наркологии, неврологии, психиатрии по конкретному адресу: 183038, г. Мурманск, ул. Володарского, д.6, кабинеты № 8,10-18,20-22(приложение 2 стр.1 № 0000433), который не соответствует адресу осуществления деятельности ООО «МЦ «Феникс», указанному в рекламе и не может быть подтверждением добросовестности рекламы.

Из представленных материалов и пояснений ООО «МЦ «Феникс» следует, что содержание рекламного модуля не корректировалось с 2006 года, в связи с отсутствием запросов со стороны рекламодателя, хотя номер лицензии, на право оказывать медицинские услуги по адресу: проезд Флотский, дом 3 в городе Мурманске за указанный период менялся неоднократно.

Представленные сертификаты специалиста, свидетельствуют о том, что <...> допущен к осуществлению медицинской и фармацевтической деятельности по специальности «Неврология» (сертификат № 0178150031661, рег. № 10029, сроком действия по 11 марта 2020 года); специальности «Психотерапия» (сертификат № 0781160072517, рег. № 16291 сроком действия по 16 июня 2021 г, сертификат №1177242103417, рег. №0930-32 сроком действия до 30.09.2024г).

Представленный сертификат специалиста № 1177242102904, выданный <...> на право осуществления медицинской деятельности по специальности «Сексология» 04.09.2019г свидетельствует о том, что на даты (30.03.2019, 11.05.2019 и 29.06.2019) распространения рекламы сертификат, на право оказывать медицинские услуги по специальности «Сексология», отсутствовал.

Сертификат на право оказывать медицинские услуги по специальности «Сексология», был получен врачом, после выхода рекламы в газете «Ваш выбор. Мурманск» № 12(278) от 30.03.2019, № 18(284) от 11.05.2019.

Согласно представленным документам <...> на момент распространения рекламы: «*Врач <...> Психотерапевт, Нарколог. Сексолог*» обладал действующими сертификатами, дающими ему право осуществлять деятельность, психотерапевта и невролога.

Документы подтверждающие, что врач <...> вправе осуществлять медицинские услуги по специальности «наркология», указанные в рекламе, не представлены.

Согласно пункту 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара/услуги.

Как указано в пункте 6 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее - Закон N 38-ФЗ), не допускается реклама товаров, подлежащих обязательной сертификации или иному обязательному подтверждению соответствия требованиям технических регламентов, в случае отсутствия такой сертификации или подтверждения такого соответствия.

Кроме того, Лицензия ЛО-51-01-002131 дает право ООО «Медицинский центр «Феникс» с 24 июня 2019

на осуществления медицинской деятельности при оказании первичной, в том числе доврачебной, врачебной и специализированной медико-санитарной помощи организуются и выполняются следующие работы (услуги):

при оказании первичной доврачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: лабораторной диагностике...;

при оказании первичной врачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: организации здравоохранения и общественному здоровью, педиатрии, терапии; при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: акушерству и гинекологии, ...неврологии, психиатрии, психиатрии-наркологии, ревматологии, стоматологии терапевтической ... по адресу 183038,г. Мурманск, проезд Флотский, д.3, 1 этаж.

Лицензия № ЛО-51-01-002131 от 24.06.2019 дает право ООО «Медицинский Центр «Феникс» оказывать с даты получения лицензии только амбулаторные услуги, перечисленные в лицензии и соответствующие перечню Номенклатуры медицинских услуг, утвержденному приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 N 1664н (далее - Номенклатура).

Выданная лицензия не дает право осуществлять деятельность в дневном стационаре.

Датой получения ООО «Медицинский Центр «Феникс» лицензии является 24.06.2019, реклама публиковалась 30.03.2019, 11.05.2019, в отсутствие правоустанавливающего документа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 Федерального закона "О рекламе" не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Следует отметить, что указание в рекламе способов воздействия на организм человека, полностью совпадающих с наименованием медицинских услуг, содержащихся в Номенклатуре, позволяет квалифицировать такую рекламу в качестве рекламы медицинских услуг, при отсутствии в такой рекламе иной информации, позволяющей выделить иные объекты рекламирования, в том числе при отсутствии в рекламе раскрытия содержания того или иного метода профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации.

Из чего следует, что указанные в рекламе услуги: « дневной стационар, помощь наркозависимым, помощь при неврозах и депрессиях, алкоголь, табак, вес – не соответствуют перечню Номенклатуре, правоустанавливающим документам, и требованиям рекламного законодательства.

Таким образом, использование в рассматриваемой рекламе образа врача, в сочетании с услугами не соответствующими Номенклатуре медицинских услуг, просматриваются признаки нарушения пункту 4 части 5 статьи 5 закона о рекламе.

Согласно пункту 4 части 5 статьи 5 Закона о рекламе, в рекламе не допускается использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе медицинских услуг, средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных, подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников.

Согласно статье 13 Закона о рекламе рекламодатель по требованию

рекламораспространителя обязан предоставлять документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы требованиям настоящего Федерального закона, в том числе сведения о наличии лицензии, об обязательной сертификации, о государственной регистрации.

ООО «Север групп» (Редакция газеты «Ваш выбор») не воспользовалось своим правом и не затребовало своевременно у рекламодателя измененную лицензию и документы на право оказывать рекламируемые медицинские услуги, в том числе правоустанавливающие документы, осуществления медицинской деятельности, указанной в рекламе, врачом <...>

Рекламораспространитель обязан проверять размещаемую рекламу на предмет ее соответствия действующему рекламному законодательству, так как рекламораспространитель в соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального Закона о рекламе несет ответственность за нарушение требований статьи 7 настоящего Закона, что в свою очередь, подразумевает проверку рекламораспространителем представляемых для размещения рекламных материалов.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 20 части 3 статьи 5, пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ несет рекламодатель, за нарушение пункта 6 и 7 статьи 7 и как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Рекламодателем является ООО «Медицинский центр «Феникс» (ИНН 5190172646, ОГРН 1075190019673 от 18.09.2007, 183052, г. Мурманск, пр. Кольский, д.6, офис22).

Рекламораспространителем является ООО «Север групп» (ИНН 3528220874, ОГРН 1143528012143 от 06.11.2014, 153025, г. Иваново, ул. Гагарина, д.19, литера А, помещение 1007) осуществляет в соответствии с уставом и ЕГРЮЛ осуществляет производство и выпуск средства массовой информации (свидетельство о регистрации сми «Ваш выбор. Мурманск» ПИ № ТУ51-00280 от 15.01.2015).

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

Согласно пункту 6 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

ООО «МЦ «Феникс», заинтересованное в продвижении своих услуг, заказало рекламу, утвердило макет рекламы и оплатило услуги по её распространению, что подтверждается собранными материалами.

В рекламе ООО «МЦ «Феникс» усматриваются признаки нарушения пункта 20 части 3 статьи 5, пункта 4 части 5 статьи 5, пункта 6 и 7 статьи 7 Закона о рекламе.

Согласно статье 13 Закона о рекламе рекламодатель по требованию рекламораспространителя обязан предоставлять документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы требованиям настоящего Федерального закона, в том числе сведения о наличии лицензии, об обязательной сертификации, о государственной регистрации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель- лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ООО «Север групп» приняло к распространению рекламу ООО «МЦ «Феникс» и распространило в № 12(278) от 30.03.2019, № 18(284) от 11.05.2019 и №25(291) от 29.06.2019

газеты «Ваш выбор. Мурманск».

ООО «Север групп» (редакция газеты «Ваш выбор. Мурманск») не воспользовалось своим правом и не затребовало своевременно у рекламодателя измененную лицензию и документы на право оказывать рекламируемые медицинские услуги, в том числе правоустанавливающие документы, осуществления медицинской деятельности, указанной в рекламе, врачом <...>

Рекламораспространитель обязан проверять размещаемую рекламу на предмет ее соответствия действующему рекламному законодательству, так как рекламораспространитель в соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального Закона о рекламе несет ответственность за нарушение требований статьи 7 настоящего Закона, что в свою очередь, подразумевает проверку рекламораспространителем представляемых для размещения рекламных материалов.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 051/05/7-766/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Признать участвующими в деле лиц:

- ООО «Медицинский центр «Феникс» (ИНН 5190172646, ОГРН 1075190019673 от 18.09.2007, 183052, г. Мурманск, пр. Кольский, д.6, офис22) и

-ООО «Север групп» (ИНН 3528220874, ОГРН 1143528012143 от 06.11.2014, 153025, г. Иваново, ул. Гагарина, д.19, литера А, помещение 1007), в действиях которых усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе;

- заявителя <...>

3. Назначить дело к рассмотрению на 13 ноября 2018года в 11.00, по адресу: г. Мурманск, ул. Книповича, д.9а, кабинет заместителя руководителя управления Поповой И.Н.

3. В порядке подготовки дела к рассмотрению представить к 05.11.2019 информацию и документы:

ООО «Медицинский центр «Феникс»

-сертификат на право осуществления медицинской деятельности по специальности «нарколог», выданный <...> на дату распространения рекламы;

-лицензию на осуществления медицинской деятельности при специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: сексопатологии, психотерапии, выданную ООО «Медицинский центр «Феникс» по месту осуществления деятельности: г. Мурманск, пр. Флотский, 3, на дату распространения рекламы;

-лицензию на осуществления медицинской деятельности по указанным в рекламе специализациям в дневном стационаре, выданную ООО «Медицинский центр «Феникс» по месту осуществления деятельности: г. Мурманск, пр. Флотский, 3,

-мотивированные письменные объяснения по признакам нарушения рекламного законодательства;

-иные имеющиеся документы, способствующие всестороннему рассмотрению дела.

ООО «Север групп»

-указать период, в который рассматриваемая реклама публиковалась в газете «Ваш Выбор. Мурманск»;

-в каких еще СМИ, принадлежащих ООО «Север групп», распространялась спорная реклама;

-предоставлялись ли заказчику рекламы копии, предусмотренные пунктом 3.2.5 Договора №275 от 22.06.2015;

- проходил ли ежегодное утверждение макет рекламы заказчика(подтверждающие документы);

-мотивированные письменные объяснения по признакам нарушения рекламного законодательства;

-иные имеющиеся документы, способствующие всестороннему рассмотрению дела.

Документы представить в надлежаще заверенных копиях.

Явка лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе и заявителя (либо их законных представителей, с подлинной доверенностью на участие в рассмотрении данного дела), обязательна.

В случае невозможности явиться на рассмотрение дела, просим письменно уведомить Мурманское УФАС России до даты рассмотрения, с указанием причины, по почтовому либо электронному адресу и направить запрашиваемые документы и письменные объяснения по признакам нарушения рекламного законодательства.

Заместитель руководителя

И.Н. Попова