ООО «Центр доктора Бубновского

в Ярославле»

ул. Республиканская, д. 42/24,

г. Ярославль, 150040

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 04-04/33А-15

«17» ноября 2015 года г. Ярославль

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) Завьялов М. Ф., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 04-04/33А-15, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Центр доктора Бубновского в Ярославле» (далее ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле», общество), место нахождения: 150040, г. Ярославль, ул. Республиканская, д. 42/24, место фактического осуществления деятельности: 150040, г. Ярославль, ул. Республиканская, д. 42/24, дата регистрации в качестве юридического лица 12.09.2013 г. Межрайонной Инспекцией Федеральной налоговой службы России № 5 по Ярославской области, ОГРН 1137604013821, ИНН 7604248688, КПП 760401001, в присутствии представителя «Центр доктора Бубновского в Ярославле», уведомленного надлежащим образом, <…> по доверенности от 29.07.2015 г.,

УСТАНОВИЛ:

ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле» заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела № 04-04/33А-15 (вх. № 11500 от 16.11.2015)в связи с отсутствием в г. Ярославле и невозможностью явки на рассмотрение дела директора данного лица <…>.

В удовлетворении данного ходатайства отказано, поскольку у ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле» имелась возможность обеспечить явку другого уполномоченного представителя.

Ранее ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле» также заявляло

ходатайство о назначении лингвистической экспертизы (вх. № 10423 от 16.10.2015).

В удовлетворении данного ходатайства отказано, поскольку установлено, что аналогичное ходатайство заявлялось ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле» при рассмотрении дела № 04-01/29-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, было отклонено. Решение и предписание от 29.07.2015 г. по делу № 04-01/29-15 вынесены на основании документов и доказательств, имеющихся в материалах дела. Административное дело № 04-04/33А-15 возбуждено по результатам рассмотрения, а также материалов, документов и доказательств дела № 04-01/29-15.

Ярославским УФАС России в связи с поступившим 13 апреля 2015 года обращением выявлено размещение рекламы следующего содержания: «Методика кинезотерапии Бубновского настолько популярна, что появилось много центров-двойников, будьте внимательны, в Ярославле обращайтесь в центр на Республиканской по телефону 370-070» 26 декабря 2014 г., 16 января 2015 г., 23 января 2015 г., 30 января 2015 г., 06 февраля 2015 г., 13 февраля 2015 г., 20 февраля 2015 г., 27 февраля 2015 г. и 06 марта 2015 г. в эфире телеканала «Россия 1» в 10.04; 26 декабря 2014 г. в эфире телеканала «НТМ» в 07.30 и в 20.40.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к центру доктора Бубновского, расположенному в г. Ярославле на ул. Республиканской, формирование и поддержание интереса к этому центру и продвижения его услуг на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пунктам 1, 2 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами; порочит честь, достоинство или деловую репутацию лица, в том числе конкурента.

Как указано в обращении ООО «Эстетик-Центр «Королева», центр, о котором говорится в рассматриваемом рекламном ролике является не единственным на территории г. Ярославль, оказывающим услуги лечения по методу доктора Бубновского. В соответствии с лицензионным договором от 25 декабря 2009 года (зарегистрирован 24 марта 2010 года № РД0062331 Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам) ООО «Эстетик-Центр «Королева» на протяжении более пяти лет имеет право на использование патентов (в количестве 5 штук) на лечение по методу доктора Бубновского на территории г. Ярославль.

Копии указанного лицензионного договора, а также патентов (№ 2424766, № 2158575, № 2142771, № 2309721, № 2158574, № 2142772, № 2228778) представлены ООО «Эстетик-Центр «Королева» в подтверждение изложенной информации (вх. № 3750 от 13.04.2015 г., № 4734 от 13.05.2015 г.). Также предоставлена копия сертификата от 30.11.2009 г. (вх. 4740 от 13.05.2015), выданного Региональной Общественной Организацией Кинезотерапии (РООК) за подписью президента РООК Бубновского С. М. ООО «Эстетик-Центр «Королева».

Таким образом, в г. Ярославль как минимум еще один центр, в частности ООО «Эстетик-Центр «Королева», оказывает на законных основаниях услуги лечения по методу доктора Бубновского.

Вместе с тем, в рассматриваемой рекламе содержится призыв «будьте внимательны, в Ярославле обращайтесь в центр на Республиканской по телефону 370-070», наряду с указанием «Методика кинезотерапии Бубновского настолько популярна, что появилось много центров-двойников».

Данная информация в рекламе способствует созданию впечатления у потребителей о том, что единственным центром, законно оказывающим в г. Ярославле услуги лечения по методу доктора Бубновского является «центр на Республиканской», а остальные центры, в частности, ООО «Эстетик-Центр «Королева» таковыми не являются, и, следовательно, подпадают под определение «центров-двойников», по отношению к которым в рекламе содержится призыв для потребителей «быть внимательными».

Возражений относительно того, что ООО «Эстетик-Центр «Королева» на законных основаниях оказывает в г. Ярославле услуги лечения по методу доктора Бубновского, а также каких-либо иных доказательств, опровергающих этот факт, ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле» не представлено.

Следовательно, вопреки указанию в рекламе, в г. Ярославле потребителям за услугами лечения по методике кинезотерапии доктора Бубновского возможно обращаться как минимум еще в один центр, принадлежащий ООО «Эстетик-Центр «Королева», не являющийся «центром-двойником».

Тем самым, рассматриваемая реклама способствует неверному впечатлению относительно законности и правомерности оказания другими центрами в г. Ярославле, в частности, ООО «Эстетик-Центр «Королева», услуг лечения по методу доктора Бубновского, что порочит честь, достоинство и деловую репутацию указанных центров.

Законодательство не содержит разъяснений, что можно считать некорректным сравнением, нет и критериев "корректности". В то же время на практике некорректными признаются случаи, когда без видимых оснований аналогичные товары (услуги) иных продавцов (исполнителей, производителей), а также сами иные продавцы, (исполнители, производители) снабжаются эпитетами, принижающими их качественные характеристики.

При этом общей речевой стратегией такой рекламы является стратегия дискредитации на основе сравнения. Цель (снижение имиджа) достигается в результате применения комплекса приемов, ориентированных на передачу отрицательной информации, направленных на формирование предпочтения к

рекламируемому товару (услуге), продавцу (исполнителю, производителю) за счет негативной (зачастую уничижительной) оценки аналогичных товаров (услуг), других продавцов (исполнителей, производителей).

В частности, данная позиция изложена Постановлении Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 11.07.2013 N 15АП-7996/2013 по делу N А53-35127/2012.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе, также содержатся некорректные сравнения рекламируемого центра в г. Ярославль «на Республиканской» путем его противопоставления по отношению к другим центрам, оказывающим в г. Ярославле услуги лечения по методу доктора Бубновского, в частности центру, принадлежащему ООО «Эстетик-Центр «Королева», относящимся по смыслу рекламы к категории «центров-двойников».

В Постановлении Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" указано, что при анализе информации, содержащейся в рекламе, судам необходимо иметь в виду, что рекламодатель несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющейся.

На основании изложенного, в рассматриваемой рекламе указаны сведения, которые содержат некорректные сравнения рекламируемых услуг центра доктора Бубновского, находящегося в г. Ярославль, на ул. Республиканской, д. 42 с находящимися в обороте услугами, которые реализуются в других медицинских центрах, осуществляющих деятельность по методу доктора Бубновского, в частности, ООО «Эстетик-Центр «Королева», а также, порочат честь, достоинство и деловую репутацию данных лиц, являющихся конкурентами рекламируемого центра доктора Бубновского, находящегося в г. Ярославль, на ул. Республиканской, д. 42, что является нарушением пунктов 1, 2 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 5 данного закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

ООО «ВиАй Ярославль» в ответе на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 5119 от 20.05.2015 г.) предоставило документы на проведение рекламной кампании ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле», являющегося заказчиком, а именно, копию договора № 1410-147М от 31.10.2014 г., копию акта об оказании услуг № 15370, копию приложения к договору № 1410-147М от 31.10.2014 г., копию приложения к договору № 1410-147М от 31.10.2014 г., копию платежного поручения № 71, копию договора № 1410-145Н от 31.10.2014 г., копию акта об оказании услуг № 15373, копию приложения к договору № 1410-145Н от 31.10.2014 г., копию приложения к договору № 1410-145Н от 31.10.2014 г., копию платежного поручения №

73, копию договора № 1501-141М от 01.01.2015 г., копию акта об оказании услуг № 136, копию акта об оказании услуг № 679, копию акта об оказании услуг № 1297, копию приложения к договору № 1501-141М от 01.01.2015 г., копию приложения к договору № 1501-141М от 01.01.2015 г., копию приложения к договору № 1501-141М от 01.01.2015 г., копию платежного поручения № 2, копию платежного поручения № 20, копию платежного поручения № 31, диск DVD-R с записью РМ.

Кроме того, ООО «ВиАй Ярославль» предоставило информацию (вх. № 5313 от 25.05.2015 г.), согласно которой рассматриваемый рекламный ролик размещался 26 декабря 2014 г. в 10.04, 2 выхода на телеканале «Россия1»; 26 декабря 2014 г. в 07.30, 1 выход на телеканале «НТМ»; 26 декабря 2014 г. в 20.40, 1 выход на телеканале «НТМ»; 16 января 2015 г. в 10.04, 1 выход на телеканале «Россия1»; 23 января 2015 г. в 10.04, 1 выход на телеканале «Россия1»; 30 января 2015 г. в 10.04, 1 выход на телеканале «Россия1»; 06 февраля 2015 г. в 10.04, 1 выход на телеканале «Россия1»; 13 февраля 2015 г. в 10.04, 1 выход на телеканале «Россия1»; 20 февраля 2015 г. в 10.04, 1 выход на телеканале «Россия1»; 27 февраля 2015 г. в 10.04, 1 выход на телеканале «Россия1»; 06 марта 2015 г. в 10.04, 1 выход на телеканале «Россия1». К данным пояснениям приложены документы на размещение рекламного ролика в эфире телеканалов, а именно, копия агентского договора № ВИ-1 от 31.12.2013 г.; копия агентского договора № 01-2015 от 30.12.2014 г.; копия договора № ВТ-121203-086Г от 03.12.2012 г.; копия договора № ВТ-141215-012Г от 15.12.2014 г. Также представлены копии медиа-планов с указанием выходов рассматриваемого рекламного материала.

ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле» в материалы дела предоставили следующие документы и сведения (вх. № 6271 от 23.06.2015): видеоролик с рассматриваемой рекламой, копию договора от 18.11.2014 г. на изготовление видеоролика с рассматриваемой рекламой, заключенный между заказчиком ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле» и исполнителем ИП Птицыной Е. В.; а также копии платежных документов за изготовление ролика, а именно, копию счета № 00000038 от 24.11.2014 г., копию счета № 00000037 от 18.11.2014 г., копию счета № 00000040 от 09.12.2014 г., копию платежного поручения № 73 от 10.12.2014 г., копию платежного поручения № 74 от 26.11.2014 г., копию платежного поручения № 67 от 18.11.2014 г., копию акта от 19.01.2015 г.

Также ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле» предоставлены копия договора № 1501-141М от 01.01.2015 г., копия договора № 1410-147М от 31.10.2014 г., копия договора № 1410-145Н от 31.10.2014 г., заключенных с ЗАО «Видео Интернешнл-Ярославль» на проведение рекламной кампании ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле» в эфире телеканалов «Россия 1» и «НТМ». Предоставлены также копии платежных документов за размещение рассматриваемой рекламы, а именно, копия платежного поручения № 43 от 22.04.2015 г., копия платежного поручения № 46 от 02.06.2015 г., копия платежного поручения № 44 от 13.05.2015 г., копия платежного поручения № 45 от 13.05.2015 г., копия платежного поручения № 53 от 19.05.2015 г., копия платежного поручения № 41 от 13.04.2015 г., копия платежного поручения № 31 от 12.03.2015 г.

Кроме того, представлены копии счета-фактуры № 1297 от 31.03.2015 г., приложения к договору № 1501-141М от 01.01.2015 г., акта об оказании услуг от 31.03.2015 г. к договору № 1501-141М от 01.01.2015 г., приложения к договору № 1410-147М от 31.10.2014 г. (для канала Россия-1), приложения к договору № 1410-145Н от

31.10.2014 г. (для канала НТМ), счета-фактуры № 679 от 28.02.2015 г., акта об оказании услуг № 679 от 28.02.2015 г. к договору № 1501-141-М от 01.01.2015 г., приложения к договору № 1501-141М от 01.01.2015 г.

На основании изложенного, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле».

Ответственность за нарушения требований пунктов 1, 2 части 2 статьи 5 «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, согласно которой, за нарушение рекламодателем законодательства о рекламе предусмотрена административная ответственность в виде наложения административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Материалы дела позволяют сделать вывод о том, что ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле» имело возможность предотвратить совершение административного правонарушения. Общество могло и должно было предотвратить и не допустить распространение рекламы, содержащей некорректные сравнения рекламируемых услуг центра доктора Бубновского, находящегося в г. Ярославль, на ул. Республиканской, д. 42 с находящимися в обороте услугами, которые реализуются в других медицинских центрах, осуществляющих деятельность по методу доктора Бубновского, в частности, ООО «Эстетик-Центр «Королева», а также, порочащей честь, достоинство и деловую репутацию данных лиц, являющихся конкурентами рекламируемого центра доктора Бубновского, находящегося в г. Ярославль, на ул. Республиканской, д. 42.

Учитывая изложенное, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области Завьялов М. Ф. приходит к выводу о совершении ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле» виновного действия, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ при назначении ООО «Центр доктора Бубновского в Ярославле» административного наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, на основании документов, представленных в материалы дела.

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, заместитель руководителя Ярославского УФАС России Завьялов М. Ф.

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на общество с ограниченной ответственностью «Центр доктора Бубновского в Ярославле» за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ в связи с нарушением пунктов 1, 2 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе», выразившимся в распространении рекламы следующего содержания: «Методика кинезотерапии Бубновского настолько популярна, что появилось много центров-двойников, будьте внимательны, в Ярославле обращайтесь в центр на Республиканской по телефону 370-070», содержащей некорректные сравнения рекламируемых услуг центра доктора Бубновского, находящегося в г. Ярославль, на ул. Республиканской, д. 42 с находящимися в обороте услугами, которые реализуются в других медицинских центрах, осуществляющих деятельность по методу доктора Бубновского, в частности, ООО «Эстетик-Центр «Королева», а также, порочащей честь, достоинство и деловую репутацию данных лиц, являющихся конкурентами рекламируемого центра доктора Бубновского, находящегося в г. Ярославль, на ул. Республиканской, д. 42, административный штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Сумма штрафа, уплачиваемого за нарушения законодательства о рекламе, в полном объеме подлежит зачислению на единый счет по учету доходов Управления федерального казначейства по Ярославской области. При оформлении платежного документа необходимо указать следующие реквизиты:

Получатель: ИНН 7604009440, КПП 760401001

УФК МФ РФ по Ярославской области (администратор Ярославское УФАС России)

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Ярославской области г. Ярославль

БИК 047888001

Счет № 40101810700000010010

Кроме того, на полях 104, 105 платежного документа необходимо указать код бюджетной классификации 16111626000016000140 и код ОКТМО 78701000 .

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс (4852) 32-93-71).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Постановление вступает в законную силу «___» _____2015 г.

Срок предъявления к исполнению 2 (два) года со дня вступления постановления в законную силу.

Заместитель руководителя

Ярославского УФАС России М. Ф. Завьялов

Дата выдачи постановления «___»_____

_____

(подпись) (расшифровка подписи)