

ООО «Стоматология Серебряковых»

Приречная ул., 2А, пом. Н1

г.Барнаул, 656056

КГБУЗ «Стоматологическая

поликлиника № 1, г.Барнаул»

Ленина пр., 78

г.Барнаул, 656015

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 022/05/5-159/2020

Определение вынесено 25 марта 2020 года

Определение изготовлено в полном объеме 30 марта 2020 года г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководитель управления,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 022/05/5-159/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в городе Барнауле посредством рекламной конструкции недобросовестной рекламы ООО «Стоматология Серебряковых», в которой усматриваются признаки нарушения пункта 4 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителей:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - ООО «Стоматология Серебряковых» Б<...> по доверенности от 11.03.2020г.,

заявителя - Краевого государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул» С <...> по доверенности от 24.03.2020г., К <...> по доверенности от 24.03.2020г.,

УСТАНОВИЛА:

дело возбуждено по результатам рассмотрения поступившего 10 февраля 2020 года в антимонопольный орган заявления Краевого государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул» (далее – КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул» в отношении ООО «Стоматология Серебряковых» о распространении в городе Барнауле недобросовестной рекламы: «Стоматология Серебряковых Приречная 2А 55-66-30 Гарантия 2 года на все услуги».

Недобросовестность рекламы заявитель обуславливает следующими факторами:

- в рекламе использован образ врача-стоматолога С<...>., являющейся действующим работником КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул». Считает, что С<...>, как сотрудник КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул», нарушила свои должностные инструкции и кодекс этики и служебного поведения работника в части соблюдения этики, неиспользования своего положения для оказания влияния на деятельность учреждения при решении вопросов личного характера, по недопущению любой возможности возникновения конфликта интересов;

- реклама с использованием образа врача-стоматолога-терапевта С<...> размещена перед центральным входом в КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул». Выбор ООО «Стоматология Серебряковых» места размещения наружной рекламы с использованием образа С<...>, как указывает заявитель, был не случаен: целью размещения данной рекламы является получение определенных преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности в виде оттока клиентов от КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул».

Заявитель считает рассматриваемую рекламу актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Усмотрев в рекламе признаки нарушения пункта 4 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), антимонопольный орган возбудил производство по настоящему делу. Рассмотрение дела назначено на 11 часов 00 минут 25 марта 2020 года.

На заседании Комиссии представитель заявителя К<...> заявление поддержала в полном объеме, на заявленных требованиях настаивала, указала, что рассматриваемая реклама является актом недобросовестной конкуренции, запрет которой установлен статьями 14.2 и 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку потребители вводятся в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги, а также возникает вероятность смешения хозяйствующих субъектов ООО «Стоматология Серебряковых» и КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул».

Представитель заявителя ходатайствовал в заседании Комиссии о запросе у ООО «Стоматология Серебряковых» данных о заключенных на 2020 год договорах на оказание стоматологических услуг в рамках добровольного медицинского страхования с Алтайской таможней, АО «Согаз», ООО СК «ВТБ Страхование», СПАО «Ресо-Гарантия».

Представитель ООО «Стоматология Серебряковых» Б<...> с нарушением законодательства о рекламе не согласилась. Считает, что Обществом не

нарушены ни общие, ни специальные нормы действующего законодательства Российской Федерации, поэтому рассматриваемая реклама не может являться актом недобросовестной конкуренции. Размещение на рекламном баннере образа врача-стоматолога С<...> представитель ООО «Стоматология Серебряковых» обуславливает тем, что Стоматология Серебряковых является семейной стоматологией, С<...> приходится матерью директору Общества С<...>Е.Е., а врач С<...>Е.Н., образ которого также размещен в рассматриваемой рекламе, - отцом С<...> Е.Е. Кроме того, указывает, что рекламная конструкция с рассматриваемой рекламой размещена на значительном расстоянии от центрального входа в КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул» и выбор данного места был обусловлен исключительно наличием рекламной конструкции, не занятой другой рекламой и расположенной по пути следования к дому № 2А по улице Приречной в городе Барнауле, то есть по адресу местонахождения ООО «Стоматология Серебряковых».

Кроме того, предоставляя справку от 20.03.2020г., представитель ООО «Стоматология Серебряковых» указывает, что С<...>, трудоустроенная по основному месту работы в стоматологической поликлинике № 1, около полугода является временно нетрудоспособной, что исключает ее работу по совместительству, и следовательно, исключает отток клиентов из КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул».

Комиссия, исследовав материалы дела и заслушав пояснения сторон, пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 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.

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

Информация «Стоматология Серебряковых Приречная 2А 55-66-30 Гарантия 2 года на все услуги» адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к стоматологии Серебряковых и услугам, в ней оказываемым, формирует и поддерживает интерес к указанным объектам рекламирования и способствует продвижению их на рынке, то есть отвечает законодательному определению рекламы.

Комиссией антимонопольного органа установлено, что рассматриваемая реклама размещена на рекламной конструкции №015АТ, установленной в городе Барнауле в районе дома № 103 по проспекту Красноармейский, с января 2020 года.

Согласно документам и материалам, предоставленным Филиалом ООО «Гэллэри Сервис» в г.Барнауле, указанный рекламный материал был предоставлен ООО «Стоматология Серебряковых» в рамках договора № БРН 321/12/19 от 05.12.2019г. Основные требования клиента, исходя из пояснений рекламодателя, типовой формат 3*6, места скопления максимального количества транспорта и зрительного контакта с людьми в центральной части города, желательно по

движению транспорта в сторону «Речного вокзала» - место размещения офиса клиента.

Следовательно, рекламодателем рассматриваемой рекламы выступает ООО «Стоматология Серебряковых».

Заявитель считает рассматриваемую рекламу ООО «Стоматология Серебряковых» недобросовестной, поскольку она является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Закон о рекламе предъявляет общие требования к рекламе: «Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются».

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Понятие недобросовестной конкуренции определено в пункте 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции). Недобросовестной конкуренцией признаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету положения статьи 10bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ратифицирована СССР 19.09.1968).

Как следует из содержания статьи 10.bis Конвенции, актом недобросовестной конкуренции является всякий акт конкуренции, противоречащий частным обычаям в промышленных и торговых делах. Согласно требованиям указанной нормы подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Данные положения находятся во взаимосвязи с положениями пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускающими действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах, в том числе использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Для квалификации конкретных совершенных лицом действий как акта недобросовестной конкуренции следует исходить из цели таких действий.

Таким образом, для признания действий какого-либо субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо чтобы лицо, совершившее данные действия, обладало признаком хозяйствующего субъекта; при наличии между субъектами

конкурентных отношений его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; совершенные действия были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта.

Из материалов дела следует и лицами, участвующими в деле не оспаривается, что ООО «Стоматология Серебряковых» и КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул» являются конкурентами на рынке оказания платных стоматологических услуг города Барнаула Алтайского края.

Исследовав и оценив имеющиеся в деле доказательства и применив нормы права, Комиссия Алтайского краевого УФАС России приходит к выводу, что рассматриваемая реклама не может быть признана недобросовестной, являющейся актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством, в силу следующего.

Из содержания рекламы следует, что на Приречной улице, 2А расположена стоматологическая клиника Серебряковых, также указано, что на все услуги предоставляется гарантия 2 года; в рекламе, как установлено Комиссией антимонопольного органа, использованы образы практикующих врачей-стоматологов – С<...> В.П. и С<...>Е.Н.

Реклама не содержит информации о КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул» и услугах, оказываемых в поликлинике № 1, равно как и не содержит сравнений, выражений, противопоставляющих деятельность медицинских организаций.

Рассматриваемая реклама, исходя из ее содержания, направлена на привлечение внимание потребителей исключительно к услугам, оказываемым ООО «Стоматология Серебряковых». В рекламе изображены образы врачей, осуществляющих трудовую деятельность, в том числе и в стоматологии Серебряковых.

Реклама не содержит сведений о принадлежности ООО «Стоматология Серебряковых» к КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул», что исключает вероятность смешения деятельности хозяйствующих субъектов между собой и вероятность введения в заблуждение потребителей относительно лица, оказывающего медицинскую услугу.

Вместе с тем, для признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции недостаточно наличия конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами на определенном товарном рынке. Необходимо, чтобы действия конкурента, в данном случае ООО «Стоматология Серебряковых», противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, а также были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта.

Законодательство Российской Федерации не запрещает врачам-стоматологам

осуществлять трудовые функции, как по основному месту работы, так и по совместительству, равно как и не запрещает медицинским организациям трудоустраивать таких работников на указанных условиях. Кроме того, законодательство не запрещает использовать в рекламе медицинских услуг образы таких работников.

Что касается нарушения, как указывает заявитель, врачом С<...> должностных инструкций, кодекса этики и служебного поведения работника, Комиссия Алтайского краевого УФАС России считает рассмотрение и оценку данных действий не относящимися к компетенции антимонопольного органа, поскольку они вытекают из трудовых взаимоотношений работодателя и работника, и не могут рассматриваться на предмет наличия в действиях врача С<...> по отношению к КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул» недобросовестной конкуренции.

Комиссия Алтайского краевого УФАС России, проанализировав сведения об объемах выручки КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул» за 2019 год и 2 месяца 2020 года (с разбивкой по месяцам), представленные как доказательство возможного причинения учреждению убытков в виде оттока клиентов в результате размещения рассматриваемой рекламы, пришла к выводу, что размещенная в январе 2020 года неподалеку от центрального входа в КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул» реклама «Стоматология Серебряковых Приречная 2А 55-66-30 Гарантия 2 года на все услуги» с использованием образа врача-стоматолога С<...> не повлияла на перераспределение спроса в пользу ООО «Стоматология Серебряковых»: выручка КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул» за январь и февраль месяц 2020 года превысила объем выручки за соответствующие два месяца 2019 года.

Кроме того, законодательство Российской Федерации не запрещает размещение рекламы услуг рядом с организацией конкурента в условиях конкурентной борьбы за клиента при условии, что такая реклама заведомо является добросовестной и достоверной.

Таким образом, реклама «Стоматология Серебряковых Приречная 2А 55-66-30 Гарантия 2 года на все услуги» не может быть признана актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством, поскольку в действиях ООО «Стоматология Серебряковых» отсутствуют в совокупности все признаки, определяющие недобросовестную конкуренцию.

Следовательно, в результате рассмотрения дела факты нарушения пункта 4 части 2 статьи 5 Закона о рекламе не нашли своего подтверждения.

Разрешая ходатайство КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г.Барнаул» о запросе у ООО «Стоматология Серебряковых» данных о заключенных на 2020 год договорах на оказание стоматологических услуг в рамках добровольного медицинского страхования с Алтайской таможней, АО «Согаз», ООО СК «ВТБ Страхование», СПАО «Ресо-Гарантия», Комиссия Алтайского краевого УФАС России отказывает в его удовлетворении, поскольку не усматривает в рассматриваемой рекламе признаков недобросовестности.

Согласно абзацу а) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольных дел,

возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь абзацем а) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия УФАС по Алтайскому краю

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. В удовлетворении ходатайства о запросе у ООО «Стоматология Серебряковых» данных о заключенных на 2020 год договоров на оказание стоматологических услуг в рамках добровольного медицинского страхования КГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 1, г. Барнаул» отказать.

2. Производство по делу № 022/05/5-159/2019 прекратить.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>