

РЕШЕНИЕ

«26» июля 2016г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя Комиссии:	Ланцман Л.И.-	заместителя руководителя управления;
Членов Комиссии:	Каминской Е.Б.-	начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
	Акатьевой И.С.-	главного специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 61/Р-2016, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Добрый день» (далее по тексту - ООО «Добрый день»; ИНН 4205286929, ОГРН 1144205007100, юридический адрес 650000, Кемеровская область, г. Кемерово, пр. Октябрьский, 4, дата регистрации в качестве юридического лица: 24.04.2014г.) о размещении рекламы, содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») в присутствии представителя ООО «Добрый день» - <...> по доверенности б/н от 15.06.2016 (далее - <...>),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы в журнале «Авторский проект» (февраль - март 2016г.).

23.05.2016г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России

было возбуждено дело № 61/Р-2016 в отношении ООО «Добрый день» и назначено к рассмотрению на 21.06.2016г. на 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Добрый день» заказным письмом с уведомлением о вручении.

15.06.2016г., 16.06.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Добрый день» и Тучковой О.И., из которых следует, что размещение спорной рекламы в журнале «Авторский проект» осуществлялось на основании договора от 19.01.2016 № 1208 на размещение информационно-рекламных материалов, заключенного между ООО «ТВК - Медиа» («Редакция») в лице директора <...> и ООО «Добрый день» («Заказчик») в лице генерального директора <...>, на условиях, предусмотренных договором, а также в соответствии с требованиями действующего законодательства (пункт 1.1 договора).

Из пояснений следует, что рекламопроизводителем также являлось ООО «ТВК - Медиа», так как верстка макета из предоставленных «Заказчиком» фото и текстового материала осуществлялась ООО «ТВК - Медиа». Согласование макета осуществлялось по электронной почте между директором ООО «ТВК - Медиа» <...> (press01@list.ru) и участником ООО «Добрый день» <...> (olgatuchkova@yandex.ru), в печатном виде согласованный сторонами макет отсутствует. Вариант согласованного по указанной электронной почте макета был размещен в журнале. Таким образом, размер предупреждения был отформатирован рекламопроизводителем и рекламораспространителем ООО «ТВК-Медиа».

Кроме того, ООО «Добрый день» полагает, что из заголовка статьи, размещенной в рекламном издании «Авторский проект», видно, что рекламируется стоматологический центр «Добрый день» как продавец товара (всех видов стоматологических услуг), а не конкретные медицинские услуги. Понятие «медицинские услуги» определены в номенклатуре медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664 н. Если принимать, что указанные в статье возможности стоматологии необходимо отнести к рекламе конкретных медицинских услуг, то необходимо учесть, что ссылки в рекламной статье о стоматологическом центре «Добрый день» на медицинские услуги занимают не более 1 % от рекламной страницы. Соответственно информационное предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов может составить 0,002 % от всей рекламной страницы. По «подсчетам заявителя» данная надпись составляет 0,3 %, что, по мнению ООО «Добрый день» соответствует законодательству.

21.06.2016г. состоялось рассмотрение дела № 61/Р-2016 в присутствии представителя ООО «Добрый день» <...> (доверенность б/н от 15.06.2016), которая поддержала представленные вышеуказанные письменные пояснения, дополнив, что всеми договорными взаимоотношениями, включая согласование макета спорной рекламы, занималась <...>, что подтверждается представленной перепиской по электронной почте, без уведомления ООО «Добрый день».

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя ООО «Добрый день» <...>, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Добрый день», ИНН 4205286929, ОГРН 1144205007100, юридический адрес 650000, Кемеровская область, г. Кемерово, пр.

Октябрьский, 4, дата регистрации в качестве юридического лица: 24.04.2014г.) надлежащим (<...>, адрес регистрации: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д. 15 «А», кв. 28, дата рождения: 17.07.1958г., место рождения: г. Салаир) и для получения дополнительных доказательств.

Определением от 21.06.2016г. рассмотрение дела № 61/Р-2016 было отложено на 26.07.2016г. на 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Добрый день» и <...> заказными письмами с уведомлениями (распечатки с сайта ФГУП «Почта России» о вручении корреспонденции адресатам имеются в материалах дела).

26.07.2016г. состоялось рассмотрение дела № 61/Р-2016 в присутствии <...>, которая поддержала представленные ранее пояснения и дополнила, что в настоящее время реклама ООО «Добрый день» в журнале «Авторский проект» не размещается.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения <...> Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На страницах 3 – 4 журнала «Авторский проект» февраль – март 2016г. размещена реклама медицинских услуг, вместе с тем, предусмотренное рекламным законодательством предупреждение о наличии противопоказаний или необходимости получения консультации специалиста в нарушении части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» занимает менее 5% рекламной площади.

Пояснения <...> о том, что ссылки в рекламной статье о стоматологическом центре «Добрый день» на медицинские услуги занимают не более 1 % от рекламной страницы, соответственно информационное предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов должно исчисляться не от всей рекламной страницы не могут быть приняты, поскольку реклама воспринимается потребителями в целом и нельзя из нее выделять отдельные фразы или фрагменты, соответственно, предусмотренное законодательством предупреждение должно исчисляться от всей площади рекламы.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н.

Понятия «медицинская деятельность», «медицинская услуга», «профилактика», «диагностика», «медицинская реабилитация», «народная медицина» определены Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации».

С учетом мнения Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», сама по себе реклама медицинского учреждения, не содержащая указания на конкретные медицинские услуги, не подпадает в сферу действия ч. 8 ст. 24 ФЗ «О рекламе», в том числе, в случае если такая реклама содержит указание на профиль деятельности организации (специализацию), например, стоматология, терапия, педиатрия и прочее.

В соответствии с Номенклатурой медицинских услуг к медицинским услугам, в том числе, относятся следующие услуги:

- подбор очковой коррекции зрения;
- подбор контактной коррекции зрения;
- челюстно-лицевая хирургия;
- костная пластика челюстно-лицевой области;
- удаление зуба;
- общий массаж медицинский;
- лечение с помощью простых физических воздействий на пациента (массаж, иглорефлексотерапия, мануальная терапия);
- врачебная лечебно-диагностическая клиническая лабораторная диагностика;
- функциональная диагностика;
- ультразвуковая диагностика
- физиотерапия;
- терапия;
- генетика;
- лабораторная генетика.

Согласно части 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.

В нарушение части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» в рекламе медицинских услуг стоматологической клиники «Добрый день» (челюстно-лицевая хирургия, наркоз, костная пластика челюстно-лицевой области и др.) на страницах 3 – 4 журнала

«Авторский проект» февраль – март 2016г. предупреждение: «Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста» занимает 0,3% рекламной площади.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является <...>.

При просмотре сайта по адресу: <http://www.avto-project.ru/zhurnal/>, на котором можно посмотреть другие выпуски журнала «Авторский проект», Кемеровским УФАС России установлено, что в следующем номере журнала «Авторский проект» июнь – июль 2016г. реклама услуг стоматологической клиники «Добрый день» не размещается, соответственно, нарушение части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» было устранено в добровольном порядке.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу медицинских услуг, размещенную <...> (<...>) на страницах 3 – 4 журнала «Авторский проект» (февраль – март 2016г.) с предупреждением о наличии противопоказаний или необходимости получения консультации специалиста, занимающим менее 5% рекламной площади, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».
2. Предписание не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «05» августа 2016 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии

Л.И. Ланцман

Е.Б. Каминская

Члены Комиссии

И.С. Акатьева