

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

Председатель Комиссии:

П <...>,

Члены Комиссии:

Б <...>,

Б <...>,

рассмотрев дело №23-ФАС22-Р/03-14 по признакам нарушения ч.8 ст.24 законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения ООО «Будь здоров» и распространения ООО «Гэллэри Сервис» в лице филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г.Барнауле на перекрестке улиц Г.Исакова и Попова рекламы медицинских услуг «ИНВИТРО Медицинские анализы цитология гистология биохимия инфекции...и другие обследования* ул.Попова, д.76 (3852) <...>...имеются противопоказания, необходимо получить консультацию специалиста»,

в присутствии:

заявителя;

представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

рекламораспространителя - ООО «Гэллэри Сервис» в лице филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г.Барнауле - Ф <...> (доверенность №233 от 26.03.2014г.);

рекламодателя - ООО «Будь здоров» - К <...> (доверенность №3 от 01.01.2014г.).

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю от жителя г.Барнаула (вхд. №185 от 14.01.2014г.) поступило письменное обращение о размещении и распространении, том числе на перекрестке улиц Г.Исакова и Попова рекламной конструкции с наружной рекламой медицинских услуг «ИНВИТРО Медицинские анализы цитология гистология биохимия инфекции...и другие обследования* ул.Попова, д.76 (3852) <...>...имеются противопоказания, необходимо получить консультацию специалиста», и рассмотрение указанной информации на соответствие ч.8 ст.24 Федерального закона от 13 марта 2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федерального закона «О рекламе»).

На заседании Комиссии заявитель доводы, изложенные в заявлении, в полном объеме поддержал. Дополнительно заявил, имеется ли у рекламораспространителя разрешительные документы на аренду земельного участка и разрешение на установку рекламной конструкции, а также наличие у рекламодателя договора франчайзинга на использование товарного знака «Инвитро».

На заседании Комиссии, представитель ООО «Будь здоров» К <...>, пояснила, что Общество использует в своей деятельности товарный знак «ИНВИТРО» по договору с ООО «ИНВИТРО-Сибирь», которое осуществляет медицинскую деятельность на основании полученных лицензий, в том числе и по адресу ул. Попова,76. Рекламировали дополнительный офис, который расположен в г.Барнауле по ул. Попова,76. Договор на размещение рекламы медицинских услуг был заключен в декабре 2013г., размещали в январе 2014г.

Ф <...>, представитель ООО «Гэллэри Сервис» в лице филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г.Барнауле, в заседании Комиссии относительно получения разрешительных документов на установку рекламной конструкции пояснила, что интересующие заявителя документы имеются, которые были получены по результатам торгов. По факту размещения наружной рекламы Инвитро сообщила, что после принятия поправок в Федеральный закон «О рекламе» возникло правовое противоречие по применению статьи в сфере рекламы медицинских услуг. Не было единого понимания, и только в конце января появился первый комментарий к указанной норме. В настоящее время на рассмотрение в Государственную Думу ФС РФ внесен проект федерального закона «О внесении изменений в статью 24 Федерального закона «О рекламе». В конце января реклама была демонтирована (в заседание Комиссии доказательства демонтажа рекламы представлены не были).

Комиссия, заслушав заявителя, доводы сторон, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

Установлено, что в г.Барнауле на перекрестке улиц Г.Исакова и ул. Попова на рекламной конструкции размещена реклама медицинских услуг следующего содержания: «ИНВИТРО Медицинские анализы цитология гистология биохимия инфекции...и другие обследования* ул.Попова, д.76 (3852) <...>...имеются противопоказания, необходимо получить консультацию специалиста».

В соответствии со ст.3 Федерального 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.

В соответствии с п. 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Обозначенная выше рекламная информация полностью соответствует легальному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к рекламируемым медицинским услугам.

Федеральным законом «О рекламе» установлены специальные требования к рекламе медицинских услуг.

В соответствии с ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе» реклама лекарственных препаратов в формах и дозировках, отпускаемых по рецептам на лекарственные препараты, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, а также медицинских изделий, для использования которых требуется специальная подготовка, не допускается иначе как в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий и в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях.

В соответствии со статьей 12 Федерального закона от 04.05.2011г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» медицинская деятельность подлежит лицензированию.

Согласно п.10 ст.2 Федерального закона от 21.11.2011г. №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» - медицинская деятельность, это профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

ООО «Будь здоров» осуществляет медицинскую деятельность на основании лицензии № ЛО-74-01-002476 от 23 декабря 2013г., выданной Министерством здравоохранения Челябинской области, в том числе, согласно приложению №5 по адресу:656062, Алтайский край, г.Барнаул, ул. Попова,76, пом. Н-1002.

Согласно вышеуказанному приложению ООО «Будь здоров» имеет право осуществлять медицинскую деятельность при оказании первичной, в том числе доврачебной, врачебной и специализированной, медико-санитарной помощи организуются и выполняются следующие виды работ (услуги): при оказании первичной доврачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: сестринскому делу; при оказании первичной доврачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: акушерству и гинекологии (за исключением использования вспомогательных репродуктивных технологий).

Согласно п.4 ст.2 Федерального закона от 21.11.2011г. №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» - медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Согласно п.7 ст.2 Федерального закона от 21.11.2011г. №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» диагностика, это комплекс медицинских вмешательств, направленных на распознавание состояний или установление факта наличия либо отсутствия заболеваний, осуществляемых посредством сбора и анализа жалоб пациента, данных его анамнеза и осмотра, проведения лабораторных, инструментальных, патолого-анатомических и иных исследований в целях определения диагноза, выбора мероприятий по лечению пациента и (или) контроля за осуществлением этих мероприятий.

Согласно п.8 ст.2 Федерального закона от 21.11.2011г. №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» - лечение, это комплекс медицинских вмешательств, выполняемых по назначению медицинского работника, целью которых является устранение или облегчение проявлений заболевания или заболеваний либо состояний пациента, восстановление или улучшение его здоровья, трудоспособности и качества жизни.

Из письменных объяснений и представленных документов ООО «Будь здоров» следует, что наружная реклама медицинских услуг размещалась и распространялась на основании договора №370 от 18.12.2013г. заключенного с директором филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г.Барнауле.

ООО «Будь здоров» в рекламе использует товарный знак «ИНВИТРО» в рамках заключенного агентского договора №02 от 01 марта 2013г. с ООО «ИНВИТРО-Сибирь».

Следовательно, наружная реклама медицинских услуг, размещенная в г.Барнауле на перекрестке улиц Г.Исакова и ул. Попова «ИНВИТРО Медицинские анализы цитология гистология биохимия инфекции...и другие обследования* ул.Попова, д.76 (3852) <...>... имеются противопоказания, необходимо получить консультацию специалиста», является рекламой медицинских услуг, что противоречит ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается, согласно пункту 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе», несет, согласно ч.ч. 6,7 статьи 38 настоящего Федерального закона, как рекламодатель так и рекламораспространитель.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо и рекламораспространитель.

Рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Будь здоров» (630129, г.Новосибирск, ул.Тюленина,19).

Рекламораспространителем данной рекламной информации является - ООО «Гэллэри Сервис» в лице филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г.Барнауле (656002, г.Барнаул, пр. Комсомольский,128-Б).

Таким образом, Комиссией установлен факт нарушения рекламодателем ООО «Будь здоров» и рекламораспространителем ООО «Гэллэри Сервис» в лице филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г.Барнауле ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в размещении и распространении ненадлежащей наружной рекламы медицинских услуг «ИНВИТРО Медицинские анализы цитология гистология биохимия инфекции...и другие обследования* ул.Попова, д.76 (3852) <...>...имеются противопоказания, необходимо получить консультацию специалиста» на перекрестке улиц Г.Исакова и ул. Попова в г. Барнауле.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей наружную рекламу «ИНВИТРО Медицинские анализы цитология гистология биохимия инфекции...и другие обследования* ул.Попова, д.76 (3852) <...>...имеются противопоказания, необходимо получить консультацию специалиста» размещенную ООО «Будь здоров» и распространенную ООО «Гэллэри Сервис» в лице филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г.Барнауле.
2. Признать рекламодателя ООО «Будь здоров» и рекламораспространителя ООО «Гэллэри Сервис» в лице филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г.Барнауле нарушивших требования ч.8 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».
3. Вынести рекламодателю ООО «Будь здоров» и рекламораспространителю ООО «Гэллэри Сервис» в лице филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г.Барнауле предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Резолютивная часть решения объявлена 02 апреля 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 02 апреля 2014 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>