

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/24-641/2019

20 августа 2019 года
Омск

город

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (...),

члены Комиссии: (...),

рассмотрев дело № 055/05/24-641/2019 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «ГемоОмск», адрес места нахождения: 644005, г. Омск, ул. Переулок Красный, д. 4, ОГРН 1085543029219, ИНН 5505202897 (далее – ООО «ГемоОмск», Общество) требований пункта 1 части 3 статьи 5, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя (...),

в присутствии представителя лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – (...)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило обращение (...) по факту распространения по адресу: ул. Ильинская, д. 9 в г. Омске информации следующего содержания: *«Медицинские анализы Недорого Лучшие из лучших Марка № 1 Федеральная сеть Гемотест ул. М. Жукова, 97/1 т. 37-12-00».*

По мнению заявителя, в указанной информации усматриваются признаки нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом, в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к организации «Федеральная сеть Гемотест», а также к оказываемым медицинским услугам.

Согласно данным справочно-информационной системы «ДубльГИС» (2ГИС.Омск) по обозначенному в рекламе адресу (ул. М. Жукова, д. 97/1) расположена медицинская компания Гемотест, в качестве контактной информации для связи с которой указаны: адрес (г. Омск, ул. Жукова, д. 97/1), сайт (www.gemotest.ru), номер телефона (8-800-550-13-13).

В соответствии со сведениями, размещенными на сайте www.gemotest.ru, медицинская компания «Гемотест» (ООО «Лаборатория Гемотест», адрес места нахождения: 107045, г. Москва, б. Рождественский, д. 21, стр.2) осуществляет свою деятельность на территории субъектов Российской Федерации, в том числе посредством франчайзинга, так, на территории города Омска такой компанией является ООО «ГемоОмск».

Кроме того, ООО «ГемоОмск» выдана медицинская лицензия № ЛО-55-01-002419 от 18.10.2018, местом осуществления которой является: г. Омск, ул. М. Жукова, д. 97/1 (сведения сайта www.roszdravnadzor.ru Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения).

Таким образом, исходя из материалов дела, ООО «ГемоОмск» является рекламодателем, т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Определением Омского УФАС России в отношении ООО «ГемоОмск» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

В ответ на определение о возбуждении дела ООО «ГемоОмск» представило пояснения от 12.08.2019, согласно которым:

- в настоящее время вышеуказанная реклама не распространяется;

- «...услуги, входящие в Номенклатуру медицинских услуг, не поименованы. Таким образом, отсутствует нарушение части 7 статьи 24 Закона о рекламе»;

На заседании Комиссии Омского УФАС России 20.08.2019 представитель Общества (...) поддержала ранее представленные письменные пояснения

относительно отсутствия нарушения требований части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» со стороны ООО «ГемоОмск»; объективное подтверждение того, что *«Федеральная сеть Гемотест лучшая из лучших марка № 1»* ООО «ГемоОмск» не представлено.

При рассмотрении настоящего дела Комиссией Омского УФАС России установлено следующее.

Факт распространения рекламы зафиксирован (заявление (...), акт фиксации Омского УФАС России от 07.06.2019).

Принадлежность спорной рекламы ООО «ГемоОмск» доказан и не оспаривается Обществом.

1. Частью 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» установлено, что недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с требованиями пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 *«О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» «Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.*

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе)».

Утверждение, используемое ООО «ГемоОмск» в рекламе, *«Федеральная сеть Гемотест» лучшая из лучших марка № 1»* без указания критерия, на основании которого оно приводится, создает неверное и искаженное представление у потребителя о том, что рекламируемая таким способом организация является превосходной по отношению другим организациям с аналогичным профилем работы (предоставление медицинских услуг населению Российской Федерации).

2. В силу части 7 статьи 24 Федерального закона «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.

Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» установлены понятия:

- медицинская деятельность - 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;

- медицинская услуга - это медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Согласно сведениям выписки из Единого государственного реестра юридических лиц ООО «ГемоОмск» является организацией, осуществляющей медицинскую деятельность в соответствии с выданной Министерством здравоохранения Омской области лицензией № ЛО-55-01-002419 от 18.10.2018, и наделенной правом предоставления медицинских услуг населению.

В соответствии со сведениями сайта Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения (<http://www.roszdravnadzor.ru/services/licenses>) при осуществлении медицинской деятельности, а именно при оказании первичной доврачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: акушерскому делу, сестринскому делу; при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: акушерству и гинекологии (за исключением использования вспомогательных репродуктивных технологий и искусственного прерывания беременности), ультразвуковой диагностике ООО «ГемоОмск» *предоставляет населению города Омска медицинские услуги.*

Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг (далее - Номенклатура), представляющая собой систематизированный перечень кодов и

наименований медицинских услуг в здравоохранении.

Так, в соответствии с алгоритмом кодирования, указанном в Номенклатуре, медицинской организацией могут предоставляться следующие виды услуг: анализ минерального состава мочевых камней (A09.28.01); общий (клинический) анализ крови (B03.016.002); общий (клинический) анализ мочи (B03.016.006) и т.п. Данные услуги, по мнению Комиссии Омского УФАС России, безусловно отражены в формулировке «медицинские анализы».

Таким образом, содержание рекламы в совокупности с установленными по делу обстоятельствами, позволяет Комиссии Омского УФАС России сделать вывод о том, что вышеуказанная реклама направлена именно на привлечение внимания к медицинским услугам, оказываемым организацией ООО «ГемоОмск».

Следовательно, реклама таких услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

На момент выявления факта распространения вышеуказанной рекламы предупреждение, предусмотренное частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», отсутствовало.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «ГемоОмск» требований пункта 1 части 3 статьи 5, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» при распространении наружной рекламы.

Учитывая пояснения Общества о том, что в настоящее время реклама не распространяется, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нецелесообразности в выдаче ООО «ГемоОмск» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 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 рекламу ООО «ГемоОмск» (ОГРН 1085543029219, ИНН 5505202897) «Медицинские анализы Недорого Лучшие из лучших Марка № 1 Федеральная сеть Гемотест ул. М. Жукова, 97/1 т. 37-12-00» ненадлежащей, нарушающей требования пункта 1 части 3 статьи 5, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «ГемоОмск» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 22 августа 2019 года.

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