

РЕШЕНИЕ

по делу № 43/04-2016р

Резолютивная часть решения оглашена 28 сентября 2016 года.
Киров

г.

В полном объеме решение изготовлено 12 октября 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя комиссии:

<...> – заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок;

Членов комиссии:

<...> – начальника отдела ФРИР Кировского УФАС России;

<...>. – специалиста 1 разряда отдела ФРИР Кировского УФАС России;

Секретарь – <...>. – специалист 1 разряда отдела ФРИР Кировского УФАС России;

в отсутствие лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

-ООО «Диэлит»;

-физическое лицо – <...> (612410, <...>);

в отсутствие:

заявителей – физических лиц,

рассмотрев дело № 43/04-16р, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Стоматология «Диэлит» (Далее – ООО «Стоматология Диэлит») (<...>), физическим лицом - <...> (61.... <...>) ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе») при размещении наружной рекламы на фасаде здания по адресу: Кировская обл., г. <...>, ул. <...>, следующего содержания: «Диэлит. Медицинский центр. – стоматология, - офтальмология, - УЗИ-диагностика, массаж, косметология. Тел.: <...>» и «Диэлит офтальмология. Современное оборудование. Диагностика. Подбор очков, контактных линз»;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступили заявления физических лиц о нарушении рекламного законодательства при размещении наружной рекламы на фасаде здания по адресу: Кировская обл., г. Зуевка, ул. <...>, следующего содержания: «Диэлит. Медицинский центр. – стоматология, - офтальмология, - УЗИ-диагностика, массаж, косметология. Тел.: <...>» и «Диэлит офтальмология. Современное оборудование. Диагностика. Подбор очков, контактных линз».

Заявители указывают на то, что в спорных рекламных модулях отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию предоставляемых медицинских услуг, необходимости получения консультации специалистов.

Определением от 28.06.2016 Кировским УФАС России возбуждено дело № 43/04-16р в отношении ООО «Стоматология «Диэлит» (ИНН <...>), и физического лица – <...>, по признакам нарушения ч.7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в отсутствии предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию предоставляемых медицинских услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Определением от 21.07.2016 срок рассмотрения дела № 43/04-16р продлен до 28.09.2016 и рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных документов и пояснений от лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

Определением от 22.08.2016 рассмотрение дела № 43/04-16р отложено для получения дополнительных документов от лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

Определением от 08.09.2016 рассмотрение дела № 43/04-16р отложено для получения дополнительных документов от лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

19.09.2016 Комиссией Кировского УФАС России принято решение об объявлении перерыва до 26.09.2016 в связи с необходимостью получения дополнительных пояснений от лиц, участвующих в деле.

26.09.2016 Комиссией Кировского УФАС России принято решение об объявлении перерыва до 28.09.2016 в 09.00.

Заявители - физические лица, уведомленные надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела, явку на рассмотрение дела № 43/04-16р не обеспечили, ходатайств не заявляли.

Ответчик – физическое лицо, уведомленный надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела, явку на рассмотрение дела № 43/04-16р не обеспечил, ходатайств не заявлял. Ответчик ООО «Стоматология Диэлит», уведомленный надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела, явку на рассмотрение дела № 43/04-16р не обеспечил, запрошенные Управлением документы представил в полном объеме.

На предыдущих заседаниях Комиссии Кировского УФАС России законный представитель ООО «Стоматология Диэлит» - директор <...> поддержал представленные письменные объяснения, представленные в материалы дела, а также пояснил, что рекламодателем, определившим содержание спорной рекламы, следующего содержания «Диэлит офтальмология. Современное оборудование. Диагностика. Подбор очков, контактных линз» является ООО «Стоматология Диэлит», рекламодателем спорной рекламы следующего содержания: «Диэлит. Медицинский центр. – стоматология, - офтальмология, - УЗИ-диагностика, массаж, косметология. Тел.: <...>» является собственник нежилого помещения – физическое лицо <...>, факт нарушения признал. <...>. факт нарушения признал.

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная на фасаде здания по адресу: Кировская обл., г. <...>, ул. <...>, следующего содержания: «Диэлит. Медицинский центр. – стоматология, - офтальмология, - УЗИ-диагностика, массаж, косметология. Тел.: <...>» и «Диэлит офтальмология. Современное оборудование. Диагностика. Подбор очков, контактных линз» адресована неопределенному кругу лиц, ее могут видеть клиенты ТЦ «Эстет», пешеходы, водители, т.е. доступна без ограничения для всех без исключения категорий населения, направлена на привлечение внимания потребителей к объекту рекламирования (медицинскому центру (стоматологии «Диэлит») и предоставляемым в нем услугам), способствует формированию интереса к рекламируемым услугам (стоматология, офтальмология, УЗИ-диагностика, массаж и др.) и их продвижению на рынке, и по своему содержанию является рекламой.

В соответствии с частью 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.

Перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, установленный приложением к Положению о лицензировании медицинской деятельности, утвержденному Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 N 291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково")», включает работы (услуги) по офтальмологии, стоматологии, косметологии, ультразвуковой диагностике, массажу.

Услуги по осмотру врачом-стоматологом, врачом-офтальмологом, врачом-косметологом, диагностическим исследованиям (в том числе ультразвуковая диагностика), выполняемых в процессе лечения, массажу включены в перечень услуг, относящихся к медицинским, утвержденным приказом Минздравсоцразвития РФ от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг».

Следовательно, указанные услуги в рекламном модуле следующего содержания: «Диэлит. Медицинский центр. – стоматология, - офтальмология, - УЗИ-диагностика, массаж, косметология. Тел.: <...>» являются медицинскими услугами.

Согласно Номенклатурной классификации медицинских изделий по видам, утвержденной Приказом Минздрава России от 06.06.2012 N 4н, к медицинским изделиям, к виду офтальмологических медицинских изделий относятся: линзы контактные и сопутствующие товары.

Общероссийским классификатором продукции ОК 005-93, утвержденным Постановлением Госстандарта РФ от 30.12.1993 № 301, к медицинской технике относятся: оправы для очков, код 94 4265, таким образом, оправы для очков являются медицинскими изделиями.

С учетом вышеизложенного, реклама медицинских услуг и медицинских изделий, размещенная на фасаде здания по адресу: Кировская обл., г. <...>, ул. <...>, следующего содержания: «Диэлит. Медицинский центр. – стоматология, - офтальмология, - УЗИ-диагностика, массаж, косметология. Тел.: <...>» и «Диэлит офтальмология. Современное оборудование. Диагностика. Подбор очков, контактных линз» не соответствует требованиям части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», так как не содержит предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Согласно ч. 6 и ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 7 ст. 24 Закона несет как рекламоатель (изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо), так и рекламодатель (лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств).

Из документов, представленных в материалы дела, а именно: акта на выполнение работ-услуг по изготовлению баннера 4х2м следующего содержания: «Диэлит офтальмология. Современное оборудование. Диагностика. Подбор очков, контактных линз» № 645 от 11.03.2013, копии товарной накладной № 645 от 11.03.2016, разрешению на размещение наружной рекламы от 20.03.2013 от <...>., договору № 1 от 20.03.2013 на размещение спорной рекламы на фасаде здания, принадлежащему на праве собственности (свидетельство о гос.регистрации права от <...>, серия <...>) физическому лицу <...>., а также письменным объяснениям от директора ООО «Стоматологии Диэлит» (вх. № 5955 от 26.09.2016), следует, что заказчиком и рекламоателем данной рекламы является ООО «Стоматология Диэлит», определившее объект рекламирования и осуществившее заказ рекламы, рекламодателем – физическое лицо <...> – собственник нежилого помещения по адресу: 612410, Кировская обл., г. <...>, ул. <...>, ТЦ «<...>».

Исследовав письменные объяснения <...>. от 11.07.2016, свидетельство о государственной регистрации права <...> серия <...>, товарный чек № 845 от 03.06.2013 на изготовление вывески ПВХ 70х170 следующего содержания: «Диэлит. Медицинский центр. – стоматология, - офтальмология, - УЗИ-диагностика, массаж, косметология. Тел.: 2<...>», комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что рекламоателем и рекламодателем спорной рекламы является физическое лицо – <...>.

Учитывая тот факт, что на момент принятия решения в материалах дела представлено документальное подтверждение устранения нарушения, Комиссия решила предписание об устранении нарушения рекламного законодательства не выдавать.

На основании ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламоателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение 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.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Стоматология Диэлит» (ИНН <...>) и должностного лица, а также физического лица – <...>.

Руководствуясь ст. 3, ч. 7 ст. 24, ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Диэлит. Медицинский центр. – стоматология, - офтальмология, - УЗИ-диагностика, массаж, косметология. Тел.: <...>», размещенную на фасаде здания по адресу: Кировская обл., г. <...>, ул. <...>, которая не соответствует требованиям ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Диэлит офтальмология. Современное оборудование. Диагностика. Подбор очков, контактных линз», размещенную на фасаде здания по адресу: Кировская обл., г. <...>, ул. <...>, которая не соответствует требованиям ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Обществу с ограниченной ответственностью «Стоматология Диэлит» (ИНН <...>) предписание об устранении нарушения законодательства РФ о рекламе не выдавать.

4. Физическому лицу – <...> нарушения законодательства РФ о рекламе не выдавать.

5. Передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении в отношении ООО «Стоматология Диэлит» и должностного лица ООО «Стоматология Диэлит».

6. Передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении в отношении физического лица – <...>.

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