

Р Е Ш Е Н И Е

по делу № 026/05/24-1048/2019 о нарушении законодательства
Российской Федерации о рекламе

02 сентября 2019 года

г.

Ставрополь

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

Золина Г.В. – председатель Комиссии, заместитель
руководителя управления; Ивакина А.И.
– член Комиссии, специалист-эксперт отдела надзора за
соблюдением рекламного законодательства и пресечения
недобросовестной конкуренции; Табулова Д.А. - член Комиссии,
ведущий специалист-эксперт отдела надзора за соблюдением
рекламного законодательства и пресечения недобросовестной
конкуренции,

рассмотрев дело № 026/05/24-1048/2019 по признакам нарушения
законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту,
указывающему на наличие в действиях ИП Карапетяна Арсена
Сергеевича /<...>, ИНН 263407578429, зарегистрирован в качестве
индивидуального предпринимателя Межрайонной инспекцией
Федеральной налоговой службы №5 по Ставропольскому краю
29.06.2012 за ОГРНИП 312265118100445/ признаков нарушения части
7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О
рекламе»,

в отсутствие ИП Карапетяна А.С., надлежащим образом
уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (уведомление
№80085139280369),

У С Т А Н О В И Л А:

20.03.2019 года в г. Ставрополе на троллейбусе был зафиксирован
ф а к т распространения рекламы следующего содержания:

«Офтальма. Лазерная коррекция зрения. Хирургия катаракты. Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста...».

В данной рекламе медицинских услуг присутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению, необходимости получения консультации специалистов, но оно занимает менее 5% рекламной площади.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе», реклама-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 частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-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).

Реклама, размещенная на троллейбусе, распространялась на основании счета №685 от 27.08.2018, акта №723 от 30.09.2018, счета на оплату №785 от 25.09.2018, акта №810 от 31.10.2018, счета на оплату №871 от 19.10.2018, акт №937 от 30.11.2018, счета на оплату №985 от 27.11.2018, акта №1038 от 31.12.2018, счета на оплату №574 от 23.07.2018, акта №630 от 31.08.2018, счета №134 от 28.02.2018, акта №277 от 06.04.2018, счета на оплату №140 от 28.02.2018, акта №136 от 31.03.2018, счета на оплату №432 от 22.06.2018, акта №536 от 31.07.2018, счета на оплату №374 от 24.05.2018, акта №428 от 30.06.2018, счета на оплату №293 от 23.04.2018, акта №328 от 31.05.2018, счета на оплату №221 от 27.03.2018 и акта №221 от

30.04.2018. Указанные счета выставлялись ИП Карапетяном А.С. ООО «Офтальма» за размещение рекламного материала на бортах троллейбуса. Акты составлялись между ИП Карапетяном А.С. и ООО «Офтальма» также по факту размещения рекламного материала на бортах троллейбуса.

Рекламораспространителем указанной рекламы является ИП Карапетян Арсен Сергеевич /<...>, ИНН 263407578429, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №5 по Ставропольскому краю 29.06.2012 за ОГРНИП 312265118100445/.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе», реклама - 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 частью 2 статьи 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе», объект рекламирования - 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.

Объектом рекламирования, распространенной на троллейбусе рекламы, являются медицинские услуги, оказываемые ООО «Офтальма». Следовательно, на рекламу ООО «Офтальма» распространяются требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 27.12.2011 №1664н. В данном перечне указаны такие медицинские услуги, как:

- А16.26.092.001 - лазерная экстракция хрусталика;

- А16.26.096 – дисцизия, экстракция вторичной катаракты;

- А22.26.008 – лазерная акупунктура органа зрения;

Пункт 3 статьи 2 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в РФ» раскрывает содержание понятия «медицинская деятельность». 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 - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Из взаимосвязанного толкования указанных норм следует, что понятие «медицинская деятельность» шире, чем понятие «медицинская услуга». В связи с этим необходимо учитывать, что правила, установленные частью 7 статьи 24 Закона о рекламе, не распространяются на рекламу медицинской помощи, не связанной с оказанием медицинских услуг и лекарственными средствами.

Следовательно, информация о комплексной диагностике зрения, лечении глазных болезней, лазерной коррекции зрения, хирургии глаукомы и катаракты и др., указанная в спорной рекламе, является именно информацией о медицинских услугах, реализуемых обществом для потребителей.

Информация, размещенная на боковых сторонах троллейбуса, отвечает всем признакам рекламы, поэтому предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалистов должно занимать не менее 5% от площади всей рекламной площади.

В соответствии с рекламным макетом, имеющимся в материалах дела, общая площадь рекламы равна 62,4 см² (следует учесть, что макет не полноразмерный, поскольку на нем указана боковая сторона троллейбуса не полностью). 5% от всей рекламной площади составляет 3,12 см². Размер надписи с предупреждением равен 2,31 см², что на порядок меньше. То есть, предупреждение занимает всего 3,7% от всей рекламной площади.

Согласно фотографии из материалов дела, общая площадь рекламы равна 135,8 см². 5% от всей рекламной площади должно составлять 6,79 см². Размер надписи с предупреждением равен 4,4 см², что на порядок меньше. То есть, предупреждение занимает всего 3,2% от всей рекламной площади.

Из указанных обстоятельств следует, что содержащееся в рекламе, распространенной ИП Карапетяном А.С., предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалистов, составляет менее 5% рекламной площади, что противоречит части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

У ИП Карапетяна А.С. имелась возможность обеспечить соблюдение законодательства о рекламе при распространении рекламы, но предприниматель не принял к тому разумных и адекватных мер, не проявил должную степень заботливости и осмотрительности, не организовал соответствующий контроль за соблюдением требований действующего законодательства.

Право потребителя на получение информации о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов, закрепленное в части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», обеспечивает защиту законных интересов потребителя в момент восприятия рекламы медицинских услуг, т.е. задолго до того момента, как потребитель обратится в медицинское учреждение за оказанием медицинских услуг.

Требование законодательства о необходимости сопровождать соответствующую рекламу предупреждением о наличии противопоказаний обусловлено необходимостью защиты здоровья граждан, которые в силу отсутствия специальных знаний объективно лишены возможности адекватно оценивать последствия для своей жизни и здоровья использования рекламируемых лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг.

Таким образом, в рекламе распространенной ИП Карапетяном А.С. допущены нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы медицинских услуг, в которой предупреждение о возможных противопоказаниях и необходимости получения консультации со специалистом занимает менее 5% от всей рекламной площади.

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

Р Е Ш И Л А:

- 1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ИП Карапетяном Арсеном Сергеевичем /<...>, ИНН 263407578429, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №5 по Ставропольскому краю 29.06.2012 за ОГРНИП 312265118100445/ поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе».**
- 2. Выдать ИП Карапетяну Арсену Сергеевичу /<...>, ИНН 263407578429, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №5 по Ставропольскому краю 29.06.2012 за ОГРНИП 312265118100445/ предписание о прекращении нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38 – ФЗ «О рекламе».**
- 3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ставропольского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.**

Решение изготовлено в полном объеме 04.09.2019. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Члены Комиссии
Ивакина

А.И.

Д.А. Табулова