

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №063/05/24-671/2020

«08» октября 2020 года

г. Самара

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

Председатель Комиссии – <...>;

Члены Комиссии – <...>,

<...>,

рассмотрев дело №063/05/24-671/2020, возбужденное в отношении ЗАО «Медицинская компания ИДК» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г №38-ФЗ (далее – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителей лиц:

заявителя – отсутствует, возбуждено по собственной инициативе;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ЗАО «Медицинская компания ИДК» (443067, Самарская обл., г. Самара, ул. Энтузиастов, д. 29, ОГРН 1026301515371, ИНН 6318323477, дата внесения в ЕГРЮЛ записи – 21.01.2011 г., наименование регистрирующего органа – Инспекция Федеральной налоговой службы по Красноглинскому району области, адрес регистрирующего орган – 443112, г. Самара, ул. Сергея Лазо, д. 2а) – в лице представителя по доверенности <...> (паспорт <...> доверенность №151 от 01.01.2020 г.) Лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором № 44312347228400 и атрибутом «вручение адресату почтальоном 16.09.2020 г.»; списком внутренних почтовых отправлений №1 от 10.09.2020 г., чеком ККМ от 10.09.2020 г., а также посредством электронной почты, что подтверждается материалами дела;

заинтересованного лица – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

Самарским УФАС России при осуществлении государственной функции по контролю за соблюдением законодательства РФ о рекламе на территории по ул. Ново-Садовой рядом с домом 178 по направлению в центр города обнаружена призма динамическая рекламная конструкция с информацией следующего содержания:

«Клинический Госпиталь ИДК Артроскопическая хирургия суставов со скидкой 15%* Продолжи движение без боли! Мать и дитя 8 800 600 90 06 Волжское шоссе 70, с изображением воспаленного красного цвета мужского колена, с правого края на черном фоне содержится еле заметная сливающаяся вертикальная надпись: «Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом».

Данная реклама содержит признаки нарушения рекламного законодательства, а именно части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама – это информация,

распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии со ст. 3 ФЗ «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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемой рекламной информации объектом рекламирования являются медицинские услуги.

Согласно части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе», реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно толковому словарю В. Даля клиника – лечебное учреждение больничного типа, в котором в то же время проводится практика студентов и научно-исследовательская работа.

В рекламной информации следующего содержания: «Клинический Госпиталь ИДК Артроскопическая хирургия суставов со скидкой 15%* Продолжи движение без боли! Мать и дитя 8 800 600 90 06 Волжское шоссе 70, с изображением воспаленного красного цвета мужского колена, с правого края на черном фоне содержится еле заметная сливающаяся вертикальная надпись: «Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом» отсутствует информация о проведении в данной клинике практических занятий для студентов и выполнения научно-исследовательских работ, чем потребитель рекламы вводится в заблуждение.

В соответствии с частью 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 и такому предупреждению должно быть отведено не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Предупредительная надпись в рекламе медицинских услуг должна быть четко и ясно доведена до потребителей рекламы для адекватного восприятия.

В рассматриваемом случае предупредительная надпись в рекламном образце «Клинический госпиталь ИДК» расположенная в правой части рекламного образца, на черном фоне, преобладающем на большей части рекламного модуля, составляет менее 5% от общей площади рекламного баннера (согласно Акту № 3 от 24.07.2020г.). Осуществить расчет размера предупредительной надписи в данной рекламе не представляется возможным в связи со сливающейся надписи на черном фоне в распечатках данной рекламы, что подтверждается Актом № 3 от 24.07.2020 г.

Как указано в пункте 28 Постановления пленума ВАС РФ №58, рекламодатель

вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей.

Таким образом, реклама клиники ИДК содержит признаки нарушения части 7 статьи 5, частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5, частью 7 статьи 24 настоящего закона.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Самарским УФАС России было возбуждено дело №063/05/24-671/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе, дело было назначено к рассмотрению на 10 сентября 2020 года.

В назначенную дату и время на заседание явился представитель ЗАО «Медицинская компания ИДК» по доверенности <...> (паспорт <...> доверенность №151 от 01.01.2020 г.). Лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором № 44312347112655 и атрибутом «вручение адресату почтальоном 20.08.2020 г.»; списком внутренних почтовых отправлений №1 от 14.08.2020 г., чеком ККМ от 17.08.2020 г.

Определением о продлении срока рассмотрения и об отложении дела от 10.09.2020 (исх.№ 11532/8 от 10.09.2020), срок рассмотрения дела был продлен на 2 месяца, заседание было назначено на 24.09.2020 г., были запрошены дополнительные документы.

22.09.2020 г. на заседание явился представитель ЗАО «Медицинская компания ИДК» по доверенности <...> (паспорт <...> доверенность №151 от 01.01.2020 г.). Лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором № 44312347228400 и атрибутом «вручение адресату почтальоном 16.09.2020 г.»; списком внутренних почтовых отправлений №1 от 10.09.2020 г., чеком ККМ от 10.09.2020 г., а также посредством электронной почты, что подтверждается материалами дела;

22.09.2020 г. Комиссией в присутствии представителя ЗАО «Медицинская компания ИДК» была принята резолютивная часть решения.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно статьи 3 ФЗ «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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В данной рекламе объектом рекламирования являются медицинские услуги.

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», не допускается реклама, в

которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с частью 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.

1. Согласно письменным пояснениям ЗАО «Медицинская компания ИДК» (вх. № 8420-з от 07.09.2020), разработка макета баннера для размещения по заданию ЗАО «Медицинская компания ИДК» осуществлялась ИП <...> на основании договора от 10.04.2017 года и Приложения №37 от 14.05.2020 года. Оказание услуг, подтверждается актом от 28.05.2020 года, услуга оплачена платежным поручением 3396 от 22.05.2020 года.

Печать баннера на самоклеящейся пленке размером 3х6 метров по заданию ЗАО «Медицинская компания ИДК» осуществлялась ИП <...> на основании договора №74/20 от 20.05.2020 года по изготовлению наружной рекламы и Приложения №1 от 22.05.2020 года. Оказание услуг, подтверждается актом №1208 от 18.06.2020 года. Услуга оплачена платежным поручением 4070 от 15.06.2020 года.

Размещение рекламно-информационных материалов на призма динамической рекламной конструкции по заданию ЗАО «Медицинская компания ИДК» осуществлялось ИП <...> на основании договора №14/20 от 20.05.2020 года на размещение рекламно-информационных материалов и Приложения 2. Оказание услуг, подтверждается актом Н-49 от 31.07.2020 года. Услуга оплачена платежным поручением 4620 от 02.07.2020 года.

ЗАО «Медицинская компания ИДК» также было представлено разрешение №159 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции от 20.02.2020 года, выданное на имя ИП <...> Министерством имущественных отношений Самарской области.

Согласно письменным пояснениям ЗАО «Медицинская компания ИДК» (вх. № 8420-з от 07.09.2020), рассматриваемая реклама ЗАО «Медицинская компания ИДК» распространялась на той же рекламной конструкции в период с июня 2020 года по июль 2020 года.

Аналогичный рекламно-информационный материал, но напечатанный на новой самоклеящейся пленке распространялся на той же рекламной конструкции в августе 2020 года.

Дополнительно ЗАО «Медицинская компания ИДК» сообщает, что печать баннера на самоклеящейся пленке при размещении в августе 2020 года по тому же адресу была осуществлена более качественно и предупредительная надпись видна в

полном объеме.

Информацию, в том числе фотографий рекламной конструкции на настоящий момент, согласно п.6 части 4 Определения о продлении срока и об отложении рассмотрения дела №063/05/24-671/2020 (исх.№ 11532/8 от 10.09.2020), ЗАО «Медицинская компания ИДК» в адрес Самарского УФАС России не было.

2. В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

Поэтому если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей в силу того, что она не содержит части существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования.

В рассматриваемой рекламе ЗАО «Медицинская компания ИДК» «Клинический Госпиталь ИДК Артроскопическая хирургия суставов со скидкой 15%* Продолжи движение без боли! Мать и дитя 8 800 600 90 06 Волжское шоссе 70, с изображением воспаленного красного цвета мужского колена, с правого края на черном фоне содержится еле заметная сливающаяся вертикальная надпись: «Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом», помимо плохо читаемой предупредительной надписи: «Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом» содержится пояснительная надпись, относящаяся к условиям предоставления скидки: «* скидка предоставляется на хирургическое вмешательство без стоимости расходного материала 18.10.05. Артроскопический артролиз нижней конечности с полным списком операции и сроками проведения акции можно ознакомиться на сайте samara.mamadeti.ru».

С текстом данной надписи специалисты Самарского УФАС России смогли ознакомиться только путем цифрового увеличения и изменения контрастности электронного макета изображения рекламы, представленного ЗАО «Медицинская компания ИДК».

В данном случае, не только маленький шрифт (кегель) надписи, но и цветовое решение самой надписи и фона рекламы не позволяет ознакомиться с текстом условий оказания услуги.

Таким образом, размещение ЗАО «Медицинская компания ИДК» рекламы с нечитаемой надписью «* скидка предоставляется на хирургическое вмешательство без стоимости расходного материала 18.10.05. Артроскопический артролиз нижней конечности с полным списком операции и сроками проведения акции можно ознакомиться на сайте samara.mamadeti.ru» нарушает часть 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», поскольку не содержит части существенной информации об условиях приобретения данного товара.

3. В соответствии с частью 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, причем размер такого предупреждения должен составлять не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

ЗАО «Медицинская компания ИДК» сообщает, что макет, передаваемый для печати, с правой стороны содержал блок с предупредительной надписью: «Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом», однако при ближайшем рассмотрении фотоматериалов, предоставленных к акту ИП <...> предупредительная надпись плохо визуализируется.

ЗАО «Медицинская компания ИДК» был сделан запрос в адрес ИП <...> о качестве печати, запрос в адрес ИП <...> относительно размещения им баннера с плохо различаемой надписью: «Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом», ответы на которые к настоящему времени в адрес ЗАО «Медицинская компания ИДК».

Предупредительная надпись в рекламе медицинских услуг должна быть четко и ясно доведена до потребителей рекламы для адекватного восприятия.

В тексте рекламы ЗАО «Медицинская компания ИДК», содержится едва заметная вертикальная надпись: «Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом», которая сливается с черным фоном рекламного полотна.

Согласно расчетам, осуществленным специалистами Самарского УФАС России по представленному ЗАО «Медицинская компания ИДК» данная предупредительная надпись занимает менее чем 5 процентов рекламной площади, что в совокупности с цветовым решением данной надписи и фоном рекламной конструкции не позволяет ознакомиться с данным предупреждением потребителю данной рекламы.

В виду вышеизложенного, реклама ЗАО «Медицинская компания ИДК» с нечитаемой предупредительной надписью: «Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом» нарушает часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Исходя из вышеперечисленного, Самарское УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ЗАО «Медицинская компания ИДК», определившее объект рекламирования и содержание рекламы, ИП <...> является рекламодателем, что подтверждается материалами дела, в том числе:

1. Договором №14/20 от 20.05.2020 г. между ЗАО «Медицинская компания ИДК» и ИП <...>;
2. Приложением №3 к договору №14/20 от 20.05.2020 г.;
3. Актом № Н-49 от 31.07.2020 г.
4. Платежным поручением №4620 от 02.07.2020 г.;
5. Договором №74/20 от 20.05.2020 между ЗАО «Медицинская компания ИДК» и ИП <...>;
6. Приложением №1 от 22.05.2020 к договору №74/20 от 20.05.2020;
7. Приложением №2 от 28.07.2020 к договору №74/20 от 20.05.2020;
8. Актом №1208 от 18.06.2020;
9. Платежным поручением №4070 от 15.06.2020;
10. Договором от 10.04.2017 г. между ЗАО «Медицинская компания ИДК» и ИП <...>;
11. Приложением №37 к договору от 10.04.2017 г.;
12. Разрешением на установку и эксплуатацию рекламной конструкции №159 от 20.02.2020 года.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5, частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24.

Таким образом, размещение ИП <...> рекламной информации ЗАО «Медицинская компания ИДК» «Клинический Госпиталь ИДК Артроскопическая хирургия суставов со скидкой 15%* Продолжи движение без боли! Мать и дитя 8 800 600 90 06 Волжское шоссе 70, с изображением воспаленного красного цвета мужского колена, с правого края на черном фоне содержится еле заметная сливающаяся вертикальная надпись: «Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом» нарушает часть 7 статьи 5, часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламодателей.

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

У Самарского УФАС России отсутствуют сведения о прекращении нарушения части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» в действиях ЗАО «Медицинская компания ИДК», ИП <...>, в связи с чем Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу о наличии оснований для выдачи предписания ЗАО «Медицинская компания ИДК».

На основании вышеизложенного и руководствуясь 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 рекламную информацию следующего содержания «Клинический Госпиталь ИДК Артроскопическая хирургия суставов со скидкой 15%* Продолжи движение без боли! Мать и дитя 8 800 600 90 06 Волжское шоссе 70, с изображением воспаленного красного цвета мужского колена, с правого края на черном фоне содержится еле заметная сливающаяся вертикальная надпись: «Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом» ненадлежащей и несоответствующей требованиям ФЗ «О рекламе».

2. Признать в действиях ЗАО «Медицинская компания ИДК» (443067, Самарская обл., г. Самара, ул. Энтузиастов, д. 29, ОГРН 1026301515371, ИНН 6318323477, дата внесения в ЕГРЮЛ записи – 21.01.2011 г., наименование регистрирующего органа – Инспекция Федеральной налоговой службы по Красноглинскому району области, адрес регистрирующего органа – 443112, г. Самара, ул. Сергея Лазо, д. 2а) нарушение требований рекламного законодательства, установленных частью 7 статьи 5, частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

3. Выдать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе ЗАО «Медицинская компания ИДК».

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица ЗАО «Медицинская компания ИДК».

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица ЗАО «Медицинская компания ИДК».

6. Признать в действиях ИП <...> (443100, г. Самара, ул. Самарская, д.200а, кв.42, ИНН 631506310669) нарушение требований рекламного законодательства, установленных частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе»;

7. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП <...>

Резолютивная часть решения оглашена 24 сентября 2020 г.

Решение изготовлено в полном объеме «08» октября 2020 г.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>