

РЕШЕНИЕ

по делу № 10-03-24-02/278

"14" сентября 2010 г.

г. Волгоград

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

Председатель Комиссии -

-старший государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой,

-государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой,

-государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой.

рассмотрев дело № 10-03-24-02/278 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждённое в связи с распространением рекламы медицинских услуг (пластика груди) клиники пластической хирургии "Ассоль", содержащей признаки нарушения ч.7 ст.5, ч.7 ст.24 ФЗ РФ "О рекламе" от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ (ФЗ "О рекламе"),

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

- представитель ООО "Клиника пластической хирургии "Ассоль" - директор Общества (действует в соответствии с Уставом Общества на основании приказа от 24.04.2009г. № 001); представитель по доверенности от 21.07.2010г. № 5

- представитель ООО "Рио-Град" - генеральный директор Общества (действует в соответствии с Уставом Общества)

УСТАНОВИЛА:

По результатам мониторинга соблюдения законодательства о рекламе (закреплены актом № 1-р от 05.05.2010г.) выявлено размещение на рекламной конструкции, а именно - рекламном щите, расположенном у проезжей части напротив жилого дома по адресу: г. Волгоград, пр. Жукова, д. 88 рекламы следующего содержания:

"ПЛАСТИКА ГРУДИ. РАЗМЕР ИМЕЕТ ЗНАЧЕНИЕ. АССОЛЬ КЛИНИКА ПЛАСТИЧЕСКОЙ ХИРУРГИИ, Тел. 49-91-79". Текст (желтыми буквами/цифрами) размещен на тёмно-красном фоне, слева на щите в рамке размещена фотография женщины, похожей на актрису Памеллу Андерсон. По информации, размещённой на щите, конструкция принадлежит компании "R&B".

Кроме того, в июне 2010г. (23.06.2010г.) установлено размещение аналогичной рекламы (с пометкой "Скидки!", выполнена крупными буквами красного цвета на белом фоне в рамке) на рекламных щитах, принадлежащих компании "Gallery" (при движении автотранспорта от остановки "Невская" в Центр города Волгограда, перед выездом на мост, рядом с итальянской химчисткой около магазина "Электротовары").

Согласно п.п.1 ст. 3 ФЗ "О рекламе" № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. 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.

Информация, размещённая на рассматриваемых рекламных конструкциях - рекламных щитах, является рекламой:

- распространена посредством размещения на рекламной конструкции - рекламном щите в форме рекламной информации о медицинских услугах;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (медицинским услугам - пластика груди. Об этом, в частности, свидетельствует заголовок рекламной информации: "ПЛАСТИКА ГРУДИ. РАЗМЕР ИМЕЕТ ЗНАЧЕНИЕ", а также пометка "Скидки";
- направлена на формирование и поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижения на рынке;
- адресована неопределённому кругу лиц. В соответствии с письмом Федеральной антимонопольной службы от 05.04.07г. № АЦ / 4624 в рамках понятия рекламы, закреплённого ст. 3 ФЗ РФ "О рекламе" под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Соответственно, распространение данной информации о медицинских услугах, а именно - пластической хирургии, должно признаваться распространением среди неопределённого круга лиц, поскольку заранее невозможно определить всех лиц, для которых такая информация будет доведена.

Комиссия, рассмотрев представленные в Управление документы, выслушав доводы и возражения сторон, установила следующее.

Общество с ограниченной ответственностью "Клиника пластической хирургии "Ассоль" (ООО "Ассоль", местонахождение - Волгоград, ул. Грушевская, 10) действует на основании Устава от 09.11.2009г.

Общество с ограниченной ответственностью "Рио-Град" (ООО "Рио-Град", юридический адрес - Волгоград, ул. Рокоссовского, 38) действует на основании Устава от 15.01.2008г.

Согласно представленных Комиссии объяснений ООО "Ассоль" является рекламодателем информации об оказываемых медицинских услугах, размещенных на рассматриваемых рекламных конструкциях. ООО "Рио-Град" является рекламоизготовителем и рекламораспространителем в соответствии с условиями договора оказания услуг с ООО "Ассоль" от 22.12.2009г. № 69.

ООО "Рио-Град", в рамках выполнения взятых на себя обязательств по договору оказания услуг, заключенному с ООО "Ассоль", были оформлены договоры на оказание услуг по размещению рекламной информации в форме плакатов на территории Волгограда:

- договор № СВГ-27/03/09 от 31.03.2009г. с ООО "Гэллэри Сервис", в соответствии с условиями которого размещение рекламно-информационного материала (плакат формата 3*6) осуществляется в период с 01.06.2010г. по 30.06.2010г. по адресной программе: Волгоград, ул. Пархоменко при движении к ул.Кубанская справа, в 3 м от бордюра, в 17 м за пересечением с ул. Невская.

- договор с ООО "Эр Энд Би Аутдор" № 05/10 от 28.04.2010г., в соответствии с которым биллборд площадью 18 кв. м размещался по адресу: Волгоград, ул. Качинцев/пр. Жукова в период с 01.05.2010 по 31.05.2010г.

Согласно заявлений лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при согласовании рассматриваемых рекламных материалов было учтено требование ч. 7 ст. 24 ФЗ "О рекламе" и на макете (представлен Комиссии) присутствует надпись: "Необходимо получение консультации специалиста". Надпись "Скидки!" (наклейка) была изготовлена отдельно и размещена на плакатах путем наложения на фотографию

и надпись "Необходимо получение консультации специалиста".

При изучении представленного макета, а также билборда (по стандартам которого была выполнена реклама нескольких медицинских услуг: пластика груди, пластика носа, ушей, липосакция, оказываемых клиникой пластической хирургии "Ассоль") размером 6*3, предоставленного ООО "Эр Энд Би Аутдор", Комиссией установлено, что надпись "Необходимо получение консультации специалиста" действительно присутствует на макете и на билборде. Однако выполнена она путем обведения черным цветом контура букв на темно-красном фоне - общем фоне рекламного плаката. Предупреждение о наличии противопоказаний отсутствует как на макете, так и на самом плакате.

Кроме того, площадь, отведенная под размещение предупреждения о необходимости получения консультаций (согласно макету - 7,2 кв. см; 0,19 кв. м на билборде) соответствует только 1,74 % (по макету) и 1 % (на билборде) всей рекламной площади (согласно макету эта площадь - 412 кв. см, пять процентов от нее составляет 7,2 кв. см; на билборде общая площадь - 18 кв.м, пять процентов от данной площади составляет 0,9 кв. м).

Таким образом, с учетом манеры исполнения надписи, места размещения рассматриваемых рекламных конструкций (вдоль дорог по пути следования транспорта), размера конструкции и размера площади, отведенной для предупреждения о необходимости консультаций (менее 5 %, что не соответствует требованиям, установленным частью 7 статьи 24 ФЗ "О рекламе"), надпись "Необходимо получение консультации специалиста" фактически не доступна для восприятия потребителями.

Указание "Скидки!" (выполненное крупным шрифтом на белом фоне, выделяющемся от основного темно-красного), размещенное в последствии на плакатах путем наложения на фотографию и надпись "Необходимо получение консультации специалиста", скрыло часть хотя и нечитаемого, но формально присутствовавшего текста предупреждения, что также не могло позволить потребителю воспринимать информацию о необходимости получения консультаций, и свидетельствует о формальном подходе рекламодателя и рекламораспространителя к выполнению требований ч. 7 ст. 24 ФЗ "О рекламе".

От ООО "Ассоль" поступило ходатайство, в котором Общество просило при рассмотрении дела № 10-03-24-02/278 учесть, что от пациентов, обратившихся в клинику по рекламной информации на щитах, не поступало нареканий и жалоб на отсутствие предупредительной надписи о противопоказаниях и необходимости получения консультации специалиста. Представители ООО "Ассоль" на заседании Комиссии заявили, что в клинике проводится оценка эффективности рекламных акций, и существуют отзывы пациентов на рекламу.

Однако из представленных Комиссии отзывов следует только то, что об услугах клиники "Ассоль" пациенты узнали из рекламы на рекламном щите. Факт обращения за консультацией к специалисту вследствие ознакомления с надписью о необходимости проведения таковой, размещенной на плакате, данными отзывами не подтверждается. Наличие или отсутствие жалоб на отсутствие предупредительных надписей не является квалифицирующим признаком нарушения ч. 7 ст. 24 ФЗ "О рекламе".

Также представитель ООО "Ассоль" просил принять во внимание, что на баннерах, изготовленных по согласованным макетам рекламных материалов, надпись "Необходимо получение консультации специалиста" изначально выглядела ярче, а после размещения на рекламном щите в течение 1-2 месяцев произошло выгорание на солнце черной краски, в результате чего надпись поблекла и стала плохо читаемой.

Данный довод не может быть принят Комиссией во внимание, поскольку согласно договору с ООО "Эр Энд Би Аутдор" № 05/10 от 28.04.2010г. биллборд с рекламой клиники "Ассоль" размещался по адресу: Волгоград, ул. Качинцев/пр. Жукова в период с 01.05.2010 по 31.05.2010г. Пятого мая 2010 г. был составлен акт № 1-р по результатам мониторинга соблюдения законодательства о рекламе с участием понятых. Ни специалистами Волгоградского УФАС России, ни понятыми наличие надписи на рекламном щите не было зафиксировано уже 05 мая 2010г.

01 сентября 2010г. на заседании Комиссии директор ООО "Ассоль" подтвердил, что при согласовании макетов рассматриваемых рекламных материалов, директор Общества по причине незнания требований к рекламе медицинских услуг утвердил макеты с нарушениями этих требований. По заявлению представителя ООО "Рио-Град" ответственным за согласование, проверку на соответствие федеральному законодательству и размещение рассматриваемого рекламного материала являлся директор Общества.

Согласно ч.7 ст. 24 ФЗ "О рекламе" № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. (ФЗ "О рекламе"), реклама лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники 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. Согласно п. 4 положения "О лицензировании медицинской деятельности", утверждённого постановлением Правительства Российской Федерации от 22.01.2007 № 30, медицинская деятельность предусматривает выполнение работ (услуг) по оказанию доврачебной, амбулаторно-поликлинической, стационарной, высокотехнологичной, скорой и санаторно-курортной медицинской помощи в соответствии с перечнем согласно приложению (далее - работы (услуги)). Приложением к Положению "О лицензировании медицинской деятельности" услуги в сфере косметологии (терапевтической и хирургической) включены в перечень работ (услуг) при осуществлении медицинской деятельности, и соответственно, их реклама должна сопровождаться указанием на необходимость получения консультации специалистов.

Согласно сведений, полученных из общедоступных источников (Интернет), маммопластика или пластика груди - это направление пластической хирургии, посвящённое вопросам коррекции и восстановления груди. Обращает на себя внимание важность консультаций перед пластикой груди, проведение обследований пациентки. Кроме того, для каждой из операций пластики груди есть свои противопоказания, а также особенности восстановительного периода после проведенной операции.

Таким образом, требования, установленные ч.7 ст. 24 ФЗ "О рекламе", должны были быть соблюдены при размещении рассматриваемой рекламы услуг (пластика

груди) клиники пластической хирургии "Ассоль".

В соответствии с положениями ч. 7 ст. 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 вводится в заблуждение потребитель рекламы.

В рекламной информации о медицинских услугах, а именно - пластической хирургии (пластике груди), которая была размещена на рекламных щитах (у проезжей части, расположенной напротив жилого дома по адресу: г. Волгоград, пр. Жукова, д. 88; при движении автотранспорта от остановки "Невская" в Центр города Волгограда, перед выездом на мост, рядом с итальянской химчисткой около магазина "Электротовары") отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний, предупреждение о необходимости получения консультации специалистов присутствует формально, недоступно для восприятия, занимает площадь менее 5 % от общей рекламной площади, что является нарушением положений, ч. 7 ст. 5, ч.7 ст.24 ФЗ "О рекламе".

В соответствии с п.4 ст.3 ФЗ "О рекламе" реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Пунктом 5 ст. 3 ФЗ РФ "О рекламе" установлено, что рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно п. 7 ст. 3 ФЗ РФ "О рекламе" лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, является рекламодателем.

Согласно ч.6 ст.38 ФЗ "О рекламе" рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.7 ст.5, ч.7 ст. 24 Федерального закона "О рекламе".

В соответствии с ч.7 ст.38 ФЗ "О рекламе" рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 7, 8 и 11 статьи 24 Федерального закона "О рекламе".

Рассматриваемая реклама медицинских услуг (пластика груди) клиники "Ассоль" является ненадлежащей, поскольку нарушены общие требования к рекламе, закрепленные ч. 7 ст. 5 ФЗ "О рекламе", а также требования к размещению рекламы медицинских услуг, предусмотренные ч. 7 ст. 24 ФЗ "О рекламе".

На заседание Комиссии представителями ООО "Ассоль" предоставлены доказательства (фотографии) приведения рекламы медицинских услуг - пластика груди, оказываемых клиникой, в соответствие с требованиями законодательства о рекламе.

Руководствуясь ч.2 п.1 ст.33, ч.1 ст.36 Федерального закона "О рекламе" и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу медицинских услуг, оказываемых ООО "Клиника пластической хирургии "Ассоль", следующего содержания "ПЛАСТИКА ГРУДИ. РАЗМЕР ИМЕЕТ ЗНАЧЕНИЕ. АССОЛЬ КЛИНИКА ПЛАСТИЧЕСКОЙ ХИРУРГИИ, Тел. 49-91-79", "ПЛАСТИКА ГРУДИ. РАЗМЕР ИМЕЕТ ЗНАЧЕНИЕ. АССОЛЬ КЛИНИКА ПЛАСТИЧЕСКОЙ ХИРУРГИИ, Тел. 49-91-79" с пометкой "СКИДКИ!", размещавшуюся на наружных рекламных щитах по адресной программе: Волгоград, ул. Пархоменко, при движении к ул. Кубанская справа, в 17 м за пересечением с ул. Невская; по адресу: Волгоград, ул. Качинцев/пр. Жукова, ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5,

- части 7 статьи 24 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ "О рекламе".
2. В связи с устранением допущенных нарушений ООО "Ассоль" предписание не выдавать.
 3. Выдать ООО "Рио-Град" предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
 4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Волгоградского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.