

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 063/05/24-670/2020

08.10.2020 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 № 063/05/24-670/2020, возбужденное в отношении ООО «Да Винчи» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно ч. 7 ст. 5, ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителей:

заявителя – отсутствует, дело возбуждено по собственной инициативе, лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Да Винчи» (443013, Самарская обл., г. Самара, ул. Тухачевского,

д. 80, помещение Н2, ОГРН 1186313086772, ИНН 6311181985, дата внесения в ЕГРЮЛ записи – 08.10.2018, наименование регистрирующего органа – Инспекция Федеральной налоговой службы по Красноглинскому району области, адрес регистрирующего орган – 443112, г. Самара, ул. Сергея Лазо, д. 2а), – в лице директора <...> (паспорт <...> устав, выписка из ЕГРЮЛ); а также в лице представителя по доверенности <...> (адвокат, удостоверение 3476, адвоката доверенность №63 АА 5140193 от 31.10.2018). Лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором № 44312347228349 и атрибутом «вручение адресату 15.09.2020г.»; списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 10.09.2020г., чеком ККМ от 11.09.2020г.

заинтересованного лица – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

Самарским УФАС России при осуществлении государственной функции по контролю за соблюдением законодательства РФ о рекламе на территории г. Самара, ул. Ново-Садовая, д. 220/ул. Шверника, д. 2 обнаружена рекламная конструкция формата 3х6, следующего содержания:

«Стоматологическая клиника DA VINCI* Имплант + Коронка 32000 руб. Акция действует с 01.06. по 31.07.2020 г. Подробности по тел. + 7 (846) 991-88-88

ул. Тухачевского, 80, 991-88-88 * Да Винчи», сопровождаемая образами мужчины и женщины с белоснежной улыбкой, с левого края содержится вертикальная надпись: «Имеются противопоказания. Обратитесь к специалисту».

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

Согласно п. 1 ст. 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 ч. 1 ст. 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с 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 вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В рекламной информации следующего содержания: Стоматологическая клиника DA VINCI* Имплант + Коронка 32000 руб. Акция действует с 01.06. по 31.07.2020 г. Подробности по тел. + 7 (846) 991-88-88 ул. Тухачевского, 80, 991-88-88 * Да Винчи», сопровождаемая образами мужчины и женщины с белоснежной улыбкой, с левого края содержится вертикальная надпись: «Имеются противопоказания. Обратитесь к специалисту» отсутствует информация о видах зубного импланта и зубной коронки, чем потребитель рекламы вводится в заблуждение.

Ч. 7 ст. 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 стоматологической клиники «DA VINCI», расположенная в левой части рекламного образца, на белом фоне, преобладающем на большей части рекламного модуля, составляет менее 5% от общей площади рекламного баннера (согласно Акту № 2 от 24.07.2020г.). Осуществить расчет размера предупредительной надписи в данной рекламе не представляется возможным в связи со сливающейся надписи на белом фоне в распечатках данной рекламы, что подтверждается Актом № 2 от 24.07.2020 г.

Как указано в п. 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 стоматологической клиники DA VINCI содержит признаки нарушения ч. 7 ст. 5, ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

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

Согласно ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет

ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 настоящего закона.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Самарского УФАС России возбудила производство по делу № 063/05/5-670/2020 по признакам нарушения рекламного законодательства, назначила рассмотрение дела на 09.09.2020 г.

В соответствии с письменными пояснениями ООО «Да Винчи» (вх. № 8317-з от 02.09.2020 г.), между ООО «Да Винчи» и ООО «ДСВ» был заключен договор от 31.05.2019 г. № Д-346 на размещение и обслуживание рекламно-информационных материалов. Первое размещение рекламной конструкции было в июне 2019 г. по адресам: ул. Ново-Садовая/ул. 22 Партсъезда (перед ул. 22 Партсъезда по направлению «в город», Московское шоссе, 19 км, дилерский центр «Хундай» по направлению «в город» (приложение № 1 к договору, акт сдачи-приемки монтажа рекламно-информационных материалов, счет № 438 от 23.07.2019 и акт прилагаются). Макет для рекламной конструкции «стоматологическая клиника Да Винчи* Имплант+Коронка 32 000 руб. Акция действует в июне 2019 г. Подробности по тел. +7 (846) 991-88-88 ул. Тухачевского, д. 80, 9918888* «Да Винчи», сопровождаемая образами мужчины и женщины с белоснежной улыбкой, с левого края на белом фоне содержалась надпись «Имеются противопоказания. Обратитесь к специалисту», был разработан самой организацией ООО «ДСВ» за наличный расчет за 2000 руб. Деньги были переведены менеджеру Александру, занимавшемуся разработкой макета (телефон: 89879449562). Счет мне выставили, обосновав это тем, что услуги – разработка макета, у них отсутствует, но специалист первоклассный, знающий все нормы ФЗ «О рекламе». Дальнейшее сотрудничество с ООО «ДСВ» по нашим старым макетам состоялось в июне 2020 года. Дата проведения акции была исправлена ООО «ДСВ» по согласованию со мной с 01.06.2019 г. на 01.06.2020 г.-31.07.2020 г.). ООО «ДСВ» предложила поработать с ним за наличный расчет, сделав скидку 50 % от их фиксированной стоимости за размещение рекламной конструкции по ул. Ново-Садовая, д. 220/ул. Шверника, д. 2 и по Московскому шоссе – между ул. Ташкентская по направлению «в город». Заплатила их менеджеру, который лично приезжал за деньгами в сумме 90 000 руб. Своей вины не признаю, поскольку полагаю, что ответственность за нарушение законодательства о рекламе должно нести ООО «ДСВ», взявшее на себя обязательство разработки необходимого макета в соответствии с нормами действующего законодательства, регулирующего рекламную деятельность в РФ, и своих обязательств не выполнившее».

Комиссия Самарского УФАС России определением об отложении от 09.09.2020

№ 11518/8 продлила срок рассмотрения дела № 063/05/5-670/2020 на 2 месяца.

Заслушав пояснения ООО «Да Винчи» Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно п. 1 ст. 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 ч. 1 ст. 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с 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 вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В рекламной информации следующего содержания: Стоматологическая клиника DA VINCI* Имплант + Коронка 32000 руб. Акция действует с 01.06. по 31.07.2020 г. Подробности по тел. + 7 (846) 991-88-88 ул. Тухачевского, 80, 991-88-88 * Да Винчи», сопровождаемая образами мужчины и женщины с белоснежной улыбкой, с левого края содержится вертикальная надпись: «Имеются противопоказания. Обратитесь к специалисту» отсутствует информация о видах зубного импланта и зубной коронки, чем потребитель рекламы вводится в заблуждение.

Согласно материалам дела № 063/05/5-670/2020 приказом от 29.05.2020 г. № 13 генерального директора <...> в целях увеличения клиентской базы пациентов в клинике, не нарушая качества оказываемых услуг, с соблюдением протоколов проведения хирургических операций, а именно имплантацию и этапности протезирования была утверждена акция: «Имплант + Коронка = 32000 руб. с сроком проведения акции с 01.06.2020 по 31.07.2020 г., размещенная на рекламных баннерах по улицам: Ново-Садовая, д. 220/ ул. Шверника, д. 2, Московское шоссе между ул. Ташкентская по направлению «в город». В данную акцию входили импланты фирмы SGS, закупленные у ООО «Юнидент-Поволжье». В обозначенную сумму 32000 руб. было включено: хирургический прием, установка импланта фирмы SGS, анестезия (2 шт), шовный материал, установка формирователя десны, слепки силиконовые на обе челюсти, оригинальный абатмент фирмы SGS, металлокерамическая коронка на импланте, фиксация металлокерамической коронки на Zem Implant.

В спорном рекламном образце, размещенном на рекламном щите, о данных условиях акции не было указано, чем потребитель был лишен возможности узнать о конкретизированных условиях установки зубной коронки и импланта.

Ч. 7 ст. 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 стоматологической клиники «DA VINCI», расположенная в левой части рекламного образца, на белом фоне, преобладающем на большей части рекламного модуля, составляет менее 5% от общей площади рекламного баннера (согласно Акту № 2 от 24.07.2020г.). Осуществить расчет размера предупредительной надписи в

данной рекламе не представляется возможным в связи со сливающейся надписи на белом фоне в распечатках данной рекламы, что подтверждается Актом № 2 от 24.07.2020 г.

Как указано в п. 28 Постановления пленума ВАС РФ № 58, рекламодаделец 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 стоматологической клиники DA VINCI содержит признаки нарушения ч. 7 ст. 5, ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

ООО «ДА ВИНЧИ» является рекламодателем указанной рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Письменными объяснениями (вх. 8740-з от 17.09.2020 г., вх. № 8317-з от 02.09.2020 г.),
2. Договором на изготовление и обслуживание рекламно-информационных материалов от 31.05.2019 г. № Д-346, заключенным с ООО «ДСВ»;
3. Актом № 2 от 24.07.2020 г.;
4. Приказом от 29.05.2020 г. № 13.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение п. 1 ч. 3 ст. 5, п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» указанного закона несет рекламодатель.

ООО «ДСВ» (ОГРН 1146311003630, ИНН 6311152430) является рекламораспространителем указанной рекламы, что подтверждается договором на изготовление и обслуживание рекламно-информационных материалов от 31.05.2019 г. № Д-346, заключенным с ООО «Да Винчи».

Согласно ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 настоящего закона.

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 рекламораспространителей.

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

Поскольку в настоящее время баннер, размещенный по адресу: г. Самара, Ново-Садовая, д. 220/ ул. Шверника, д. 2, со спорной рекламной информацией демонтирован, у Комиссии Самарского УФАС России отсутствуют основания для выдачи предписания.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей размещенную рекламу ООО «Да Винчи» следующего содержания: «Стоматологическая клиника DA VINCI* Имплант + Коронка 32000 руб. Акция действует с 01.06. по 31.07.2020 г. Подробности по тел. + 7 (846) 991-88-88 ул.

Тухачевского, 80, 991-88-88 * Да Винчи», сопровождаемая образами мужчины и женщины с белоснежной улыбкой, с левого края содержится вертикальная надпись: «Имеются противопоказания. Обратитесь к специалисту», поскольку она содержит нарушение требований ч. 7 ст. 5, ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание ООО «Да Винчи» о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела в отношении ООО «Да Винчи» об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела в отношении ООО «Да Винчи» об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела в отношении ООО «ДСВ» об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

<...>

<...>