

<...>

**(редакция газеты «Городская
газета Сибай»)**

453830, Республика Башкортостан,
г. Сибай, ул. Заки Валиди, 22

<...>

РЕШЕНИЕ

(по делу № 002/05/24-1720/2020)

23.07.2020 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

<...> – заместитель руководителя – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

Члены Комиссии:

<...> – заместитель начальника отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

<...> – главный специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

рассмотрев материалы о признаках нарушения части 7 части 24 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

09.06.2020 года Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан был проведен анализ размещения рекламы в периодических печатных изданиях Республики Башкортостан (составлен акт). В результате проведенного анализа

на предмет соответствия законодательства Российской Федерации о рекламе, в рекламной газете «Городская газета. Сибай» № 25 (1312) от 01.06.2020 года на первой странице выявлена реклама с признаками нарушения ФЗ «О рекламе».

15.06.2020 года УФАС по РБ вынесено определение о возбуждении дела № 002/05/24-1720/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 06.07.2020 года.

03.07.2020 года от <...> (редакция газеты «Городская газета Сибай») посредством электронной почты поступили запрошенные сведения (документы и материалы) (вх. № 12268 от 03.07.2020), а также ходатайство о рассмотрении дела назначенного на 06.07.2020 года дистанционным путем (вх. № 12261 от 03.07.2020).

06.07.2020 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе посредством использования аудио/видеоконференцсвязи присутствовал:

- <...> – учредитель, главный редактор газеты «Городская газета Сибай».

Из пояснений <...> следует, что спорную рекламу подавало частное лицо – <...>

06.07.2020 года Комиссия Башкортостанского УФАС России определила:

1. продлить срок рассмотрения дела № Т0002/05/24-1720/2020.
2. привлечь к участию в деле <...> в качестве рекламодателя.
3. отложить рассмотрение дела на другую дату – 23.07.2020 года.

15.07.2020 года от <...> (редакция газеты «Городская газета Сибай») посредством электронной почты поступили дополнительные сведения (документы и материалы) (вх. № 13177, 13178 от 15.07.2020).

22.07.2020 года от <...> (редакция газеты «Городская газета Сибай») посредством электронной почты поступило ходатайство о рассмотрении дела назначенного на 23.07.2020 года дистанционным путем (вх. № 13711 от 22.07.2020).

22.07.2020 года от <...> посредством электронной почты поступили

письменные пояснения по делу (вх. № 13107 от 22.07.2020).

23.07.2020 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе посредством использования аудио/видеоконференцсвязи присутствовали:

- <...> – учредитель, главный редактор газеты «Городская газета Сибай». Ходатайство о рассмотрении дела дистанционным путем (вх. № 13711 от 22.07.2020), удовлетворено.

- <...> Ходатайство о рассмотрении дела дистанционным путем (вх. № 13758 от 23.07.2020), удовлетворено.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что реклама:

размещенная в рекламной газете «Городская газета. Сибай» № 25 (1312) от 01.06.2020 года на первой странице, нарушает часть 7 части 24 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

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.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена в рекламной газете; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности.

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

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 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.

В соответствии с Федеральным законом от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга представляет собой медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. Выполнение медицинских вмешательств осуществляется только медицинскими работниками или иным работником, имеющим право на осуществление медицинской деятельности,

Согласно Номенклатуре медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от

13.10.2017 N 804н, к медицинским услугам «А» относят медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение, в частности:

-протезирование зуба с использованием имплантата (код услуги А16.07.006).

23.06.2020 года от территориального органа федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения по Республике Башкортостан поступил ответ на запрос (вх. № 11644 от 23.06.2020) из которого следует, что в спорном рекламном объявлении рекламируются медицинские услуги, подлежащие лицензированию, как содержащие элементы профилактики заболеваний, диагностики и лечения.

Таким образом, данная реклама нарушает часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

<...> были представлены пояснения по факту, послужившему основанием для возбуждения настоящего дела (вх. № 12268 от 03.07.2020): «...Нарушение ФЗ «О рекламе» возникло вследствие моего упущения, в макете должна была стоять строчка «возможны противопоказания, необходима консультация специалиста» и увидев в макете слова «консультация специалиста» я пропустил данный макет посчитав, что он верный. Договор на размещение данного рекламного объявления не составлялся, оплата произведена наличными в кассу организации...».

Пояснения <...> «...Дал это объявление, оплатил наличными и ушёл. Макет мне никто не показывал и со мной не утверждался...».

На основании пояснений лиц участвующих в деле, а также в связи с тем, что в материалы дела не представлены документы подтверждающие факт изготовления, размещения и/или распространения данной рекламы, документы об оплате рекламы, акты приемки-сдачи выполненных работ, а также отсутствует согласованный к размещению текст рекламного модуля, Комиссией принято решение дело в отношении <...> прекратить.

П р и з н а т ь <...> рекламопроизводителем и рекламораспространителем данной рекламы.

Согласно части 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за

нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 6 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму;

Согласно части 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Таким образом, <...> выступил лицом, осуществившим приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму и распространившим её.

Также Комиссия отмечает, что <...> не были запрошены сведения (документы и материалы) о наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности до изготовления и распространения данной рекламы в соответствии с требованиями статьи 13 ФЗ «О рекламе».

В силу статьи 13 ФЗ «О рекламе» рекламодатель по требованию рекламодателя обязан предоставлять документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы требованиям настоящего Федерального закона, в том числе сведения о наличии лицензии, об обязательной сертификации, о государственной регистрации.

При этом согласно правовой позиции, изложенной в пункте 13 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» при определении лиц, подлежащих привлечению к административной ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы, судам необходимо также принимать во внимание, что согласно статьи 13 Федерального закона «О рекламе» обязанность предоставить

рекламораспространителю сведения о соответствии рекламы требованиям Федерального закона «О рекламе» возникает у рекламодателя в случае предъявления такого требования рекламораспространителем, который должен предпринимать разумные меры по недопущению распространения недобросовестной и (или) недостоверной рекламы.

Поэтому рекламораспространитель может быть привлечен к ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы наряду с рекламодателем только в том случае, если им указанные сведения не запрашивались либо если рекламораспространитель, не получив запрошенных сведений, тем не менее не отказался от распространения рекламы.

Кроме того, рекламораспространитель может быть привлечен к ответственности в том случае, если при проверке предоставленных ему сведений на предмет их соответствия фактическим обстоятельствам (например, соответствия сертификата на товар объекту рекламирования; сведений о государственной регистрации лицу, предоставившему эти сведения) не проявит должных осмотрительности и осторожности.

Вместе с тем, в материалы дела не представлены какие либо сведения (документы и материалы), подтверждающие тот факт, что <...> были

предприняты какие-либо действия по запросу медицинской лицензии.

Медицинская лицензия в материалы дела была представлена по запросу Башкортостанского УФАС России (вх. № 13707 от 22.07.2020).

Согласно договору между учредителем и издателем СМИ от 29.05.2019 года (далее - Договор) учредителем газеты «Городская газета. Сибай» является гражданин <...>

Пунктом 4.2 Договора установлено:

- учредитель руководит деятельностью редакции, утверждает производственные планы и график выхода СМИ, подписывает номер в печать...

Пункт 4.3 Договора:

- По претензиям и искам, связанным с опубликованием материалов в

СМИ учредитель выступает ответчиком.

Пункт 4.4.9 Договора:

- учредитель несет ответственность за выполнение требований, предъявляемых к деятельности СМИ законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Комиссией принято решение о выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе <...>, так как на заседание Комиссии, доказательства устранения правонарушения не были представлены.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 23.07.2020 года.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 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. Дело № 002/05/24-1720/2020 в отношении <...> прекратить.

2. Признать <...> рекламопроизводителем и рекламораспространителем данной рекламы.

3. Признать рекламу

размещенную в рекламной газете «Городская газета. Сибай» № 25 (1312) от 01.06.2020 года на первой странице, ненадлежащей, поскольку она нарушает требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

4. В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, так как она должна соответствовать требованиям части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении гражданина <...>

Решение изготовлено в полном объеме 24.07.2020 года.

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

Председатель Комиссии <...>
Члены Комиссии <...>
<...>