

РЕШЕНИЕ

16 октября 2013 года

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: <...>

рассмотрев дело № 50/13-РЗ по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения наружной рекламы Центра охраны ЖЕНСКОГО ЗДОРОВЬЯ об оказании медицинских услуг, в тексте которой отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию или необходимости получения консультации специалиста,

в присутствии представителей лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – должностного лица ООО «Бизнес-Класс» <...>,

УСТАНОВИЛА:

в результате осуществления контроля и надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении наружной рекламы, должностными лицами Смоленского УФАС России 16.08.2013 было выявлено, что на рекламной конструкции - настенном панно (скроллере), установленном на стене торгового центра «Европа» по адресу: г. Смоленск, ул. Крупской, дом № 43 размещается рекламная информация следующего содержания:

«Центр охраны женского здоровья

Забота о здоровье будущего

*Акушерство и Гинекология. Генетика. Урология. Онкология и Эндокринология. Терапия. Кардиология. Ультразвуковая диагностика. **Все виды анализов.***

Аппаратные методы исследования и лечения.

г. Смоленск, ул. 25 Сентября, 30В 404-108; 404-103 www.zenskoe-zdorovye.ru».

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»): «Реклама - информация, распространяемая 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. Объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама».

Указанная информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц - размещается на улицах города и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к Центру охраны женского здоровья и оказываемым в нем медицинским услугам.

В соответствии с Отраслевым стандартом "Термины и определения системы стандартизации в здравоохранении", утвержденным Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 22.01.2001 № 12, **медицинская услуга** - это мероприятие или комплекс мероприятий, направленных на профилактику заболеваний, их диагностику и лечение, имеющих самостоятельное законченное значение и определенную стоимость.

В соответствии с пунктом 7 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323 ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее - Закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»): «**диагностика** - комплекс медицинских вмешательств, направленных на распознавание состояний или установление факта наличия либо отсутствия заболеваний, осуществляемых посредством сбора и анализа жалоб пациента, данных его анамнеза и осмотра, проведения лабораторных, инструментальных, патолого-анатомических и иных исследований в целях определения диагноза, выбора мероприятий по лечению пациента и (или) контроля за осуществлением этих мероприятий».

В соответствии с пунктом 8 статьи 2 Закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»: «**лечение** - комплекс медицинских вмешательств, выполняемых по назначению медицинского работника, целью которых является устранение или облегчение проявлений заболевания или заболеваний либо состояний пациента, восстановление или улучшение его здоровья, трудоспособности и качества жизни».

Таким образом, информация об ультразвуковой диагностике, аппаратных методах лечения и исследования, а также всех видах анализов является рекламой медицинских услуг.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Закона «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)».

В размещаемой рекламе медицинских услуг отсутствует предупреждение о

наличии противопоказаний к их применению и использованию или необходимости получения консультации специалистов, что указывает на признаки нарушения части 7 статьи 24 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Закона «О рекламе», на основании части 6 статьи 38 Закона «О рекламе» несет рекламодатель; на основании части 7 статьи 38 данного Закона - рекламодатель. Согласно части 8 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 статьи 38 данного Закона, несет рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму».

Размещаемая реклама была изготовлена на основании договора от 10.04.2013 № 10/04, заключенного ООО «Бизнес-Класс» (далее - Заказчик) с ООО «Центр охраны ЖЕНСКОГО ЗДОРОВЬЯ» (далее - исполнитель). Предметом вышеуказанного договора является обязательства ООО «Бизнес-Класс» по выполнению работ по оказанию рекламных услуг, заказчиком которых является ООО «Центр охраны ЖЕНСКОГО ЗДОРОВЬЯ». Согласно пункту 5.4.2 указанного договора, Исполнитель обязан отвечать за соответствие выполняемых по настоящему договору работ действующему законодательству РФ. На основании пункта 6.1 договора, если одна из сторон выполнит ненадлежащим образом какое-либо из принятых по настоящему договору обязательств, то она несет за это ответственность, предусмотренную действующим законодательством Российской Федерации. В Техническом задании № 1 (Приложение № 1 к договору от 10.04.2013 № 10/04) одним из наименований услуг является разработка ООО «Бизнес-Класс» дизайн макета баннера. Таким образом, ООО «Бизнес-Класс» является рекламопроизводителем, по вине которого допущены нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В ответ на запрос Смоленского УФАС России от 07.10.2013 (исх. № 3944/05) индивидуальным предпринимателем <...> были представлены копии разрешений на установку рекламных конструкций (№№ 4258-4266, срок действия 27.01.2009 - 26.01.2014), выданные Управлением архитектуры и градостроительства Администрации города Смоленска индивидуальному предпринимателю <...> и копия договора купли продажи рекламных конструкций от 22.03.2013 с приложением Акта приема-передачи рекламных конструкций. Согласно пункту 1.2 вышеуказанного договора, индивидуальный предприниматель <...> передает в собственность ООО «Бизнес-Класс» восемь конструкций, размещенных на фасаде торгового центра «Европа» (шесть конструкций расположены на лицевой стороне здания, две конструкции расположены на торце здания). Таким образом, ООО «Бизнес-Класс» является собственником рекламных конструкций.

Управление архитектуры и градостроительства Администрации города Смоленска в ответ на запрос Смоленского УФАС России от 11.10.2013 (исх. № 4019/05) представило копии разрешений на установку рекламных конструкций на фасаде торгового центра «Европа» по адресу: г. Смоленск, ул. Крупской, дом № 43, выданных индивидуальному предпринимателю <...>.

Указанная реклама размещалась на настенном панно - скроллере, установленном на стене торгового центра «Европа» по адресу: г. Смоленск, ул. Крупской, дом № 43, на основании договора аренды рекламной конструкции (рекламоносителя) от 10.04.2013 № 10/04/13, заключенного ООО «Бизнес-Класс» с ООО «Центр охраны ЖЕНСКОГО ЗДОРОВЬЯ», согласно которому одна сторона призматрона № 6 (3*6м) на ТЦ «Европа» представлена во временное пользование (аренду) ООО «Центр охраны ЖЕНСКОГО ЗДОРОВЬЯ».

В соответствии с частью 9 статьи 19 Закона «О рекламе», установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, выдаваемого на основании заявления собственника или иного законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Согласно части 17 статьи 19 Закона «О рекламе»: «Разрешение выдается органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа на каждую рекламную конструкцию на срок действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. В разрешении указываются владелец рекламной конструкции, собственник земельного участка, здания или иного недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция, тип рекламной конструкции, площадь ее информационного поля, место установки рекламной конструкции, срок действия разрешения, орган, выдавший разрешение, номер и дата его выдачи, иные сведения».

На основании вышеизложенного, ООО «Бизнес-Класс», являясь собственником указанных выше рекламных конструкций, передало одну из рекламных конструкций (призматрон № 6) ООО «Центр охраны ЖЕНСКОГО ЗДОРОВЬЯ» для эксплуатации как рекламоносителя, не имея на то специального разрешения органа местного самоуправления на ее установку и эксплуатацию. Указанный факт свидетельствует о самовольной эксплуатации ООО «Бизнес-Класс» рекламной конструкций в качестве рекламоносителя. Учитывая изложенное, ООО «Бизнес-Класс» является рекламораспространителем указанной рекламы медицинских услуг.

Таким образом, ООО «Бизнес-Класс» является и рекламораспространителем и рекламопроизводителем указанной выше рекламы.

На рассмотрении дела № 50/13-РЗ представитель ООО «Бизнес-Класс» <...> по существу нарушения пояснила следующее. Нарушение Закона «О рекламе» были допущены ими неумышленно, так как они считали, что при размещении рекламы медицинских услуг, оказываемы медицинским учреждением никаких пометок указывать не нужно. В настоящее время реклама приведена в соответствие

требованиям законодательства о рекламе. Однако, документального подтверждения устранения нарушения в Смоленское УФАС России, до рассмотрения дела по существу, представлено не было.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 ненадлежащей наружную рекламу медицинских услуг предоставляемых в Центре охраны ЖЕНСКОГО ЗДОРОВЬЯ (размещаемую на рекламной конструкции - настенном панно (скроллере), расположенном на стене торгового центра «Европа» по адресу: г. Смоленск, ул. Крупской, д. 43), в тексте которой отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию или необходимости получения консультации специалиста, поскольку в ней содержится нарушение требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Бизнес-Класс» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «22» октября 2013 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

16 октября 2013 года
Смоленск

г.

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: <...>

на основании своего решения от 16.10.2013 по делу № 50/13-РЗ о признании ненадлежащей наружной рекламы медицинских услуг предоставляемых в Центре

охраны ЖЕНСКОГО ЗДОРОВЬЯ (размещаемую на рекламной конструкции - настенном панно (скроллере), расположенном на стене торгового центра «Европа» по адресу: г. Смоленск, ул. Крупской, д. 43), в тексте которой отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию или необходимости получения консультации специалиста, поскольку в ней содержится нарушение требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 44 и 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Бизнес-Класс» (местонахождение: 214000, г. Смоленск, ул. Дохтурова, д. 3, этаж 4) **в десятидневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: в текст рекламы об оказании медицинских услуг в Центре охраны ЖЕНСКОГО ЗДОРОВЬЯ, добавить предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию или необходимости получения консультации специалистов, либо прекратить размещение ненадлежащей рекламы Центра охраны ЖЕНСКОГО ЗДОРОВЬЯ».
2. ООО «Бизнес-Класс» представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 01.11.2013.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, Смоленское УФАС России вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей.

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