РЕШЕНИЕ

по делу № 012/05/28-183/2021

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«29» марта 2021 года г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: «26» марта 2021 года

Полный текст решения изготовлен: «29» марта 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя- отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов,

член Комиссии – главный специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов,

член Комиссии – ведущий специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов,

рассмотрев дело №012/05/24-183/2021, возбужденное в отношении ООО «Корд» по признакам нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении рекламы «Корд оптика Кабинет ОФТАЛЬМОЛОГА Компьютерная диагностика зрения Аппаратное лечение глаз», в которой не приведена информация с предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, размещенной по адресу г.Волжск, ул.Ленина, 60д/е,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике

Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в ходе проведения мониторинга рекламы в декабре 2020 году установлен факт размещения рекламы Корд Оптики по адресу г.Волжск, ул.Ленина, 60д/е следующего содержания:

В рамках рассмотрения дела ООО «Корд» факт нарушения законодательства о рекламе не признало, указало, что рассматриваемая информация, размещенная в месте реализации товаров (оказания услуг) является вывеской, поскольку информирует об услугах, оказываемых организацией в месте нахождения. Таким образом, информация с предупреждением о наличии противопоказаний необязательна к размещению в месте оказания услуги

Общество также указало, что согласно позиции ФАС России, указание в месте нахождения организации профиля ее деятельности и приведение информации о реализуемых товарах и услугах, может быть признано обычаем делового оборота, и на такие информационные конструкции Закон о рекламе не распространяется.

Кроме того, ООО «Корд» представило информацию о согласовании органом местного самоуправления размещения данной информации, что, по мнению общества, дает гарантию соблюдения требований действующего законодательства о рекламе.

Выслушав позицию лица, в отношении которого возбуждено дело, рассмотрев представленные в материалы дела документы и доказательства, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе реклама – информация, распространенная 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. Объектом рекламирования является товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятия, на привлечение к которым направлена реклама. Товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Под неопределенным 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. Такой признак рекламной

информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о неком лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (письмо ФАС России от 05.04.2007 № АЦ/4624).

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, формировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Комиссия не может согласится с доводами общества о том, что рассматриваемая информация не относится к рекламе, а представляет собой вывеску, в которой указывается информация, доводимая до потребителей в соответствии с требованиями Закона РФ от 07.02.1992 №2300-1 «О защите прав потребителей» (далее – Закон о защите прав потребителей).

Так, вывеска содержит информацию, которую изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя, а именно наименование своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы (п.1 ст. 9 Закона о защите прав потребителей.

В соответствии с письмом ФАС России от 13.02.2015 №АД/6320/15 размещение в месте фактического нахождения организации указания на профиль ее деятельности служит целям идентификации данного заведения и не может рассматриваться как его реклама. Также из письма ФАС России от 28.11.2013 №АК/47658/13 «О квалификации конструкций в качестве рекламных или информационных» следует, что указание в месте нахождения организации профиля ее деятельности (аптека, кондитерская, ресторан) либо ассортимента реализуемых товаров и услуг (хлеб, продукты, мебель, вино, соки) также может быть признано обычаем делового оборота, и на такие информационные конструкции Закон о рекламе не распространяется.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» не может быть квалифицирована в качестве рекламы информация, которая хотя и отвечает перечисленным критериям, однако обязательна к размещению в силу закона или размещается в силу обычая делового оборота.

Комиссией установлено, что в месте нахождения оптики Корд размещались в том числе и вывески, расположенные на двери и при входе в здание по адресу г.Волжск, ул.Ленина, 60д/е с информацией об оказании услуг ООО «Корд», расписанием (режимом работы).

Однако рассматриваемая конструкция, на которой размещена информация «Корд оптика Кабинет ОФТАЛЬМОЛОГА Компьютерная диагностика зрения Аппаратное лечение глаз» не может быть признана вывеской, поскольку в ней указана информация не только о профиле деятельности организации, но и о конкретных услугах, которые являются медицинскими.

Проанализировав содержание спорной информации, способы её размещения и распространения, наличие иных конструкций в месте нахождения деятельности ООО «Корд», на которых до потребителей доводится информация о лице, осуществляющем деятельность и оказываемых услугах, Комиссия приходит к выводу о том, что указанная информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Из содержания текста рекламной информации следует, что объектом рекламирования является Корд оптика, а также оказываемые услуги по компьютерной диагностике зрения, аппаратному лечению глаз.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-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.

Медицинская деятельность входит в перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется лицензия, что следует из подпункта 46 пункта 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности" (далее - Закон №99-ФЗ).

Порядок лицензирования медицинской деятельности утвержден Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 №291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)» (далее-Постановление №291).

Согласно Постановления №291 одним из видов работ, относящихся к медицинской деятельности, являются услуги в области офтальмологии.

Марийским УФАС России установлено, что ООО «Корд» имеет лицензию на оказание медицинских услуг № ЛО-16-01-007386 от 19 февраля 2019, выданную **Министерством** здравоохранения Республики Татарстан на осуществление медицинской деятельности и оказание в том числе услуг по офтальмологии.

Указанная лицензия дает ООО «Корд» право на осуществление деятельности по оказанию услуг в области офтальмологии в том числе по адресу по адресу г.Волжск, ул.Ленина, 60е.

Таким образом, ООО «Корд» фактически оказывает услуги по компьютерной диагностике зрения, аппаратному лечению глаз в г.Волжск по адресу ул.Ленина, д.60е.

В нарушение требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе в рассматриваемой рекламе не приведена информация с предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Реклама распространялась в целях продвижения товаров и услуг, предлагаемых ООО «Корд».

Общество использует помещение по адресу г.Волжск, ул.Ленина, 60е для ведения предпринимательской деятельности. ООО «Корд» арендует указанное помещение на основании договора аренды от 15.08.2020, заключенного с ИП С.

На рассмотрении дела 26.03.2021 ООО «Корд» сообщило, что имеет лицензию на оказание медицинских услуг в области офтальмологии, в том числе по адресу г.Волжск, ул.Ленина, д.60е, литер А, фактически оказывает услуги, указанные в размариваемой рекламе.

Кроме того, по заявлению ООО «Корд» Администрацией городского

округа «Город Волжск» 20.02.2018 согласовано размещение рассматриваемой конструкции по адресу г.Волжск, ул.Ленина, д.60е.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Корд».

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства.

На момент рассмотрения дела Комиссией сведений о прекращении нарушения законодательства о рекламе не представлено.

Таким образом, Комиссия Марийского УФАС России считает, что имеются основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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 рекламу ООО «Корд» «Корд оптика Кабинет ОФТАЛЬМОЛОГА Компьютерная диагностика зрения Аппаратное лечение глаз» размещенную по адресу г.Волжск, ул.Ленина, 60д/е ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

1. Выдать ООО «Корд» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения.
2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о привлечение лица к административной ответственности.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии