

ООО «Восточно-Сибирское Экспертно-Консалтинговое Агентство»

адрес: "..."

Открытого акционерного общества «Тувастрой»

адрес: "..."

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-04-02/22-18

16 октября 2018 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 04 октября 2018 года

Решение изготовлено в полном объеме 16 октября 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 04-04-02/22-18 по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

"..." - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

"..." – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

"..." - специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в отсутствие надлежащим образом извещенного законного представителя Общества с ограниченной ответственностью «Восточно-Сибирское Экспертно-Консалтинговое Агентство» (почтовое уведомление с идентификатором 80084127795021),

в присутствии генерального директора Открытого акционерного общества «Тувастрой» К.,

рассмотрев дело № 04-04-02/22-18, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Восточно-Сибирское Экспертно-Консалтинговое Агентство» (далее – ООО «Восточно-Сибирское Экспертно-Консалтинговое Агентство», Общество) (ИНН 170102691058, ОГРН 316171900056524, юридический адрес: "..."), Открытого акционерного общества «Тувастрой» (ИНН 1701000610, ОГРН 1021700516430, юридической адрес: "...") по признакам нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведенного Тывинским УФАС России мониторинга наружной рекламы на

предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, распространяемых на территории г. Кызыла Республики Тыва, выявлено распространение рекламы медицинского центра «Домашний доктор» на баннере, установленном на ограждении здания «Тывастрой», находящегося по адресу: г. Кызыл, ул. Красноармейская, д. 76, следующего содержания:

«Лечебный массаж с применением современных методов воздействия на организм; - тибетский массаж «ку-нье»; - вакуум терапия (баночный массаж); - стоун терапия; - моксотерапия; - звуковой массаж тибетскими «поющими чашами»; выезд на дом; запись по тел: 3-"..."; 8-"..."; ул. Красноармейская, 76. Здание Тывастрой, 1 этаж, учебный центр, кабинет массажа».

По результатам проведенного мониторинга составлен акт об осмотре наружной рекламы от 24.07.2018 года.

С целью установления рекламодателя рассматриваемой рекламы, Тывинским УФАС России был направлен запрос в адрес ОАО «Тывастрой» (от 08.08.2018 года исх. № 4-1004) о предоставлении сведений.

Согласно информации ОАО «Тывастрой» от 09.08.2018 года (вх. № 3008) следует, что здание по адресу: г. Кызыл, ул. Красноармейская, д. 76 находится в собственности ОАО «Тывастрой». Арендатором помещения на 1 этаже здания ОАО «Тывастрой», в котором предоставляются услуги массажа является ООО «Восточно-Сибирское Экспертно-Консалтинговое Агентство», на основании договора аренды № "... " аренды нежилого помещения от "... ".

В этой связи Тывинским УФАС России был направлен запрос ООО «Восточно-Сибирское Экспертно-Консалтинговое Агентство» за исх. № 4-1072 от 22.08.2018 года о предоставлении сведений по факту распространения рассматриваемой рекламы.

Согласно представленным документам ООО «Восточно-Сибирское Экспертно-Консалтинговое Агентство» от 31.08.2018 года (вх. № 3254) следует, что Обществом у ИП М. была заказана печать баннера с рассматриваемой рекламой, что подтверждается макетом рекламы, договором № 25 на выполнение работ от "... ". Общество имеет лицензию № "... " от "... " года на осуществление медицинской деятельности.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России № 275 от 11.09.2018 года возбуждено дело № 04-04-02/22-18 в отношении ООО «Восточно-Сибирское Экспертно-Консалтинговое Агентство», ОАО «Тывастрой» по признакам нарушения части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Согласно письменных пояснений ООО «Восточно-Сибирское Экспертно-Консалтинговое Агентство» от 28.09.2018 года вх. № 3650) следует, что договор на распространение с ОАО «Тывастрой» не заключался. Общество признает вину, поскольку вменяемое нарушение требований Закона о рекламе обусловлено незнанием указанного закона.

На рассмотрении настоящего дела 04.10.2018 года генеральный директор ОАО «Тывастрой» К. согласился с выявленным нарушением, устно пояснил, что согласия не давал на размещение рассматриваемой рекламы, реклама была

распространена в его отсутствие. В целях контроля, в дальнейшем при заключении договора аренды, ОАО «Тувастрой» будут включены пункты о согласовании рекламных макетов, для соблюдения требований Закона о рекламе.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 04-04-02/22-18, изучив представленные документы, выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам.

В статье 3 Закона о рекламе определено, что реклама - это 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.

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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Указанная информация, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на формирование и поддержания интереса к объекту рекламирования, а именно к медицинским услугам – лечебный массаж.

Согласно части 7 статьи 24 Закона 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.

Целью размещения в рекламе предупредительной информации такого рода является обеспечение правильного получения медицинских услуг.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н (далее – Номенклатура медицинских услуг).

Номенклатура медицинских услуг, разделена на два раздела услуг "А" и "В".

Раздел "А" включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение.

В свою очередь раздел "А" также разбит на разделы, имеющие цифровые коды.

Лечение с помощью простых физических воздействий на пациента (массаж, иглорефлексотерапия, мануальная терапия, остеопатия) зарегистрировано под кодом 21.

Представление услуг лечебного массажа с применением современных методов воздействия на организм, следует квалифицировать как услуги по массажу.

В номенклатуру медицинских услуг включены следующие медицинские услуги, указанные в рассматриваемой рекламе: общий массаж медицинский (А21.01.001), вакуумный массаж кожи (А21.01.007).

В рассматриваемом случае рекламное объявление формирует интерес к услугам разных методов массажной техники и направлено на формирование у потребителей желания ими воспользоваться. Следовательно, существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированное у потребителя такой рекламы. Отсутствие в рекламе существенной части информации о противопоказаниях и необходимости получения консультации специалистов приводит к искажению рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым видом услуг.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе медицинских услуг, в нарушение части 7 статьи 24 Закона о рекламе, отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель».

В соответствии с пунктами 5 - 6 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно статьи 38 Закона о рекламе за нарушение части 7 статьи 24 Закона о рекламе ответственность несут рекламодатель и рекламораспространитель.

На основании материалов дела № 04-04-02/22-18 Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем, определившим объект рекламирования рассматриваемой рекламы, является ООО «Восточно-Сибирское Экспертно-Консалтинговое Агентство», а рекламораспространителем – ОАО «Тувастрой».

При этом, следует отметить, что в материалах дела № 04-04-02/22-18 отсутствуют доказательства вины ОАО «Тывастрой», поскольку договор на распространение рекламы не заключался, следовательно, действия по распространению рассматриваемой рекламы ОАО «Тывастрой» не совершались.

Факт распространения рассматриваемой рекламы ООО «Восточно-Сибирское Экспертно-Консалтинговое Агентство» подтвержден материалами дела и не оспаривается Обществом, в связи с чем, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-04-02/22-18 приходит к выводу, что действия ООО «Восточно-Сибирское Экспертно-Консалтинговое Агентство» обусловили нарушение требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения рассматриваемой рекламы либо в приведении текста рекламы в соответствии с требованиями Закона о рекламе в материалы настоящего дела не представлено, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Восточно-Сибирское Экспертно-Консалтинговое Агентство», ОАО «Тывастрой» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 года № 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, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, Комиссия Тывинского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать рекламу следующего содержания: «Лечебный массаж с применением современных методов воздействия на организм; - тибетский массаж «ку-нье»; - вакуум терапия (баночный массаж); - стоун терапия; - моксотерапия; - звуковой массаж тибетскими «поющими чашами»; выезд на дом; запись по тел: 3-"..."; 8-"..."; ул. Красноармейская, 76. Здание Тывастрой, 1 этаж, учебный центр, кабинет массажа», распространявшуюся на баннере, установленном на ограждении здания «Тывастрой», находящегося по адресу: г. Кызыл, ул. Красноармейская, д. 76, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

Выдать ООО «Восточно-Сибирское Экспертно-Консалтинговое Агентство», ОАО «Тывастрой» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

"..."

Согласно статьи 37 Закона о рекламе решение может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.