

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «06» ноября 2013 г.

Решение в полном объеме изготовлено «12» ноября 2013 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 72, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Магия здоровья» (юридический адрес: 630132, г. Новосибирск, ул. Челюскинцев, д.44, ИНН 5407459943, ОГРН 1105476098067) по факту размещения в августе 2013 г. на путевой стене остановочной платформы станции новосибирского метрополитена «Красный проспект», по направлению движения составов поездов в сторону остановки «Площадь Ленина» плаката с информацией следующего содержания:

«Все виды стоматологических услуг в кредит* _ * Кредит Европа Банк _ Магия здоровья _ Стоматологический центр _ «...»_ ул. Челюскинцев, 44 _ ... и Вы станете улыбаться чаще!» (с предупредительной надписью), с признаками нарушения:

- ч.1 ст. 28 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» (далее - Закон о рекламе): реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество),

в присутствии:

«...»

У С Т А Н О В И Л А:

В рамках проведения наблюдения за выполнением обязательных требований Закона о рекламе Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В августе 2013 г. на путевой стене остановочной платформы станции новосибирского метрополитена «Красный проспект», по направлению движения составов поездов в сторону остановки «Площадь Ленина» размещался плакат с информацией следующего содержания:

«Все виды стоматологических услуг в кредит* _ * Кредит Европа Банк _ Магия здоровья _ Стоматологический центр _ «...»_ ул. Челюскинцев, 44 _ ... и Вы станете

улыбаться чаще!» (Акт осмотра информации от 27.08.2013 г.).

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), 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. Информация, размещавшаяся на плакате путевой стены новосибирского метрополитена, является рекламной, так как привлекает внимание неопределенного круга лиц к товару (медицинской услуге в кредит, юридическому лицу, предоставляющему стоматологические услуги в кредит), что в полной мере соответствует определению, содержащемуся в Законе о рекламе.

По смыслу ч.1 ст.819 Гражданского кодекса РФ, кредит – это денежные средства, предоставленные заемщику по кредитному договору банком или иной кредитной организацией (кредитором) в размере и на условиях, предусмотренных договором.

Согласно ст. 1 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее - Закон о банках и банковской деятельности), банк - кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц;

кредитная организация - юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка РФ (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные Законом о банках и банковской деятельности. Кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как хозяйственное общество.

На основании ст. 12 Закона о банках и банковской деятельности, лицензия на осуществление банковских операций кредитной организации выдается после ее государственной регистрации в порядке, установленном Законом о банках и банковской деятельности и принимаемыми в соответствии с ним нормативными актами Банка России. Кредитная организация имеет право осуществлять банковские операции с момента получения лицензии, выданной Банком России.

В силу ст. 13 Закона о банках и банковской деятельности, осуществление банковских операций производится только на основании лицензии, выдаваемой Банком России. Лицензии, выдаваемые Банком России, учитываются в реестре выданных лицензий на осуществление банковских операций. В лицензии на осуществление банковских операций указываются банковские операции, на осуществление которых данная кредитная организация имеет право, а также валюта, в которой эти банковские операции могут осуществляться.

Согласно п. 6 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), финансовая организация - хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, кредитный потребительский кооператив, страховщик, страховой брокер, общество взаимного страхования, фондовая биржа, валютная биржа, ломбард, лизинговая компания, негосударственный пенсионный фонд,

управляющая компания инвестиционного фонда, управляющая компания паевого инвестиционного фонда, управляющая компания негосударственного пенсионного фонда, специализированный депозитарий инвестиционного фонда, специализированный депозитарий паевого инвестиционного фонда, специализированный депозитарий негосударственного пенсионного фонда, профессиональный участник рынка ценных бумаг.

По смыслу Закона о защите конкуренции, банковская услуга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц, относится к финансовой услуге (п. 2 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии со ст. 5 Закона о банках и банковской деятельности, к банковским операциям относятся, в том числе привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок); размещение вышеуказанных привлеченных средств от своего имени и за свой счет.

Следовательно, рекламируемая услуга – лечение в кредит, - является финансовой услугой, подлежащей лицензированию в соответствии с ФЗ «О банках и банковской деятельности».

В соответствии с ч.1 ст. 28 Закона о рекламе, реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Как следует из положений ч.ч. 1,3 ст. 54 Гражданского кодекса РФ, юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименование юридического лица указывается в его учредительных документах.

Вместе с тем, согласно сведениям из ЕГРЮЛ ООО «Магия здоровья» осуществляет следующие виды деятельности:

- деятельность вспомогательного стоматологического персонала;
- дополнительные: деятельность среднего медицинского персонала;
- стоматологическая практика;
- врачебная практика;
- деятельность больничных учреждений широкого профиля и специализированных.

Также, у Общества имеются выданные лицензии на осуществление медицинской деятельности № ЛО-54-01-001227 от 30.06.2011 г., № ЛО-54-01-0011257 от 02.08.2011 г.

При этом, в соответствии со сведениями ЕГРЮЛ, кредитное учреждение, указанное в рассматриваемой рекламной информации, имеет следующее фирменное наименование: Закрытое акционерное общество «Кредит Европа Банк».

Рассматриваемая реклама не содержит указания на организационно-правовую форму кредитного учреждения, что является обязательным в силу законодательства о рекламе.

Таким образом, на основании изложенного, рассматриваемая рекламная информация содержит признаки нарушения ч.1 ст. 28 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст. 28 Закона о рекламе.

Согласно ч.7 ст. 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст. 28 Закона о рекламе.

Рекламодателем, в силу п. 5 ст. 3 Закона о рекламе, является 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 (п.7 ст.3 Закона о рекламе).

Согласно материалам проверки, данная рекламная информация размещена на основании Договора № М296 от 13.12.2012 г., заключенного между ООО «Магия здоровья» (заказчик) и ООО «Рекламный Формат» (исполнитель).

В силу п. 1.1. названного Договора, исполнитель за плату оказывает заказчику услуги/работы по размещению рекламных информационных материалов заказчика в Новосибирском метрополитене. Комплекс работ включает в себя:

- резервирование рекламных мест; адаптация и печать РИМ; монтаж РИМ заказчика у установленные сроки; обеспечение распространения РИМ заказчика в течение всего периода; фотографический отчет о статусе рекламной компании в электронном виде; техническое обслуживание РИМ в течение срока размещения рекламы; демонтаж РИМ в установленные сроки.

В соответствии с п. 2.1. Договора, оригинал макет РИМ предоставляется заказчиком исполнителю для согласования.

По смыслу п. 5.6-5.7 Договора, стороны несут самостоятельную имущественную ответственность за выполнение обязательств, возложенных на них Законом о рекламе.

В Приложении № 8 к названному договору указан период размещения с 1.08.2013 г. по 31.08.2013 г., в Приложении № 8/1П предоставлен согласованный и подписанный сторонами макет рекламной информации, заявка на размещение рекламы № 3546 от 30.07.2013 г., эскиз-макет.

Во исполнение указанного договора предоставлен Акт № М296/8-1 от 31.08.2013 г. за услуги по экспонированию рекламы на путевых стенах метрополитена за август 2013 г., по которому услуги оказаны полностью и в срок, заказчик претензий не имеет; платежное поручение № 648 от 29.07.2013 г.

В свою очередь, между ООО «Рекламный Формат» (рекламодатель) и МУП г. Новосибирска «Новосибирский метрополитен» (метрополитен) заключен Договор № 0074.0 о предоставлении рекламных мест на станциях метрополитена. Согласно условиям данного договора метрополитен предоставляет рекламодателю места на станциях метрополитена для размещения

носителей рекламной информации согласно Приложению к Договору.

Ответственность за нарушение Закона о рекламе несет рекламодатель, в соответствии с действующим законодательством (п. 5.1. указанного Договора).

Таким образом, на основании изложенного рекламодателем данной рекламы является ООО «Магия здоровья», рекламодателем - ООО «Рекламный Формат».

На рассмотрение дела представитель ООО «Магия здоровья» не согласилась с наличием нарушения и озвучила отзыв, в котором указывалось следующее.

Как указывает Общество, антимонопольный орган, сделав вывод о рекламе ООО «МАГИЯ ЗДОРОВЬЯ» финансовых услуг, указал на несоблюдение Обществом положений названной статьи.

Однако финансовые услуги не являются сферой деятельности рекламодателя, и целью рассматриваемой рекламы не была реклама банковских или финансовых услуг.

Так, ООО «МАГИЯ ЗДОРОВЬЯ» не предоставляет банковские кредиты, как и не рекламирует именно финансовые услуги.

При этом, возможность оказания рекламируемых услуг в кредит является одной из форм реализации услуг, что не противоречит нормам гражданского законодательства.

По мнению представителя Общества, сам текст рекламного объявления не содержит информации о предложении покупателям использовать при расчетах за предлагаемые услуги банковские услуги в виде определенной банковской схемы оплаты либо иные финансовые инструменты.

Кроме того, из содержания рекламы усматривается, что целью распространенной заявителем рекламы, является продвижение на рынке стоматологических услуг.

При распространении данной рекламы ООО «МАГИЯ ЗДОРОВЬЯ», не преследовалась цель рекламирования банковских или финансовых услуг.

При этом, из содержания самой рекламы, не следует, что слово "кредит" является приоритетным элементом данной рекламы и целью рекламирования.

По мнению Общества, указание информации на рекламном макете о возможности оплаты рекламируемой услуги путем привлечения кредитных средств банка не делает такую услугу автоматически финансовой.

Данная информация относится к порядку оплаты потенциальным клиентом медицинской услуги. В соответствии со ст. 781 Гражданского кодекса РФ Заказчик (физическое лицо, обратившееся за оказанием медицинской стоматологической услуги к Обществу) обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, указанные в договоре.

С целью продвижения своих услуг на рынке Общество заключило соглашение с ЗАО «КредитЕвропа Банк» и при осуществлении расчетов через оформление

кредита в банке, схема расчетов выглядит следующим образом: клиент оформляет в банке кредит на сумму, равную стоимости медицинских услуг, сумма поступает на расчетный счет Общества, клиенту оказывается медицинская услуга, клиент осуществляет обязательства по кредитному договору перед самим банком.

Общество самостоятельно не выдает кредит, следовательно, не осуществляет банковские операции.

Таким образом, Общество считает, что антимонопольный орган пришел к ошибочному выводу о наличии в действиях Общества нарушений законодательства о рекламе.

Данные доводы являются ошибочными и не соответствуют фактическим обстоятельствам и материалам рассматриваемого дела, изложенным выше.

Кроме того, как излагает представитель, в Определении о возбуждении дела от 11.10.2013 г. Новосибирским УФАС России Обществу указывалось на отсутствие у него лицензии на осуществление банковской деятельности.

Общество с ограниченной ответственностью «Магия здоровья» оказывает населению медицинские услуги (стоматологические услуги, которые включены в номенклатуру медицинских услуг, утвержденную Приказом Минздравсоцразвития России №1664н от 27 декабря 2011 г.).

Рекламный плакат, размещенный в Новосибирском метрополитене, напрямую связан с привлечением внимания потенциальных клиентов к стоматологическим услугам, оказываемым Обществом, так как сообщал название медицинского центра, содержал указание на осуществление всех видов стоматологического лечения, указывал на возможность осуществления расчетов за услуги посредством привлечения кредита, выдаваемого банком КредитЕвропа Банк, содержал уникальное торговое предложение Общества в виде слов «..и вы станете улыбаться чаще». Кроме того, на плакате была нанесена предупреждающая информация, обязательная при рекламе медицинских услуг об имеющихся противопоказаниях.

Как указывает Общество, у него имеются Лицензии на осуществление медицинской деятельности (№710-54-01-001227 от 30.06.2011г., № ЛО-54-01-0011257 от 02.08.2011г.), следовательно, Общество не допустило никаких нарушений в части осуществления услуг, подлежащих лицензированию, при наличии соответствующей лицензии.

Также, по мнению представителя Общества, антимонопольный орган (со ссылкой на ФЗ «О защите конкуренции») пришел к выводу о том, что указанная в рекламном плакате информация о возможности оплаты рекламируемой медицинской услуги посредством привлечения потребительского кредита, является оказанием не медицинской услуги, а финансовой услуги лечение в кредит, что в соответствии со ст. 12 ФЗ «О банках и банковской деятельности» требует соответствующей лицензии на осуществление банковских операций.

Как указывает «...», конструкция правовой нормы, содержащей понятие финансовой организации, расширительному толкованию не подлежит, а понятие финансовой услуги тесно связано с оказанием такой услуги именно финансовой организацией.

Общество в качестве основной деятельности для извлечения прибыли оказывает медицинские услуги, и не относится к перечню финансовых организаций, указанных

в ФЗ «О защите конкуренции».

Следовательно, по мнению Общества, требование антимонопольного органа наличия и предоставления лицензий на осуществление банковских операций не правомерно.

Данная позиция является ошибочной, поскольку в Определении о возбуждении дела у Общества не запрашивалась лицензия на осуществление банковских операций.

Также на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России отзыв озвучил представитель заинтересованного лица – ООО «Рекламный формат», в котором указывались положения, схожие с пояснениями представителя ООО «Магия здоровья», которые получили оценку антимонопольного органа.

Согласно п.4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Ненадлежащая реклама не допускается.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Магия здоровья» (юридический адрес: 630132, г. Новосибирск, ул. Челюскинцев, д.44, ИНН 5407459943, ОГРН 1105476098067) нарушившим требования ч.1 ст. 28 Закона о рекламе, реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество),

а информацию, размещенную в августе 2013 г. на путевой стене остановочной платформы станции новосибирского метрополитена «Красный проспект», по направлению движения составов поездов в сторону остановки «Площадь Ленина» плаката с информацией следующего содержания:

«Все виды стоматологических услуг в кредит* _ * Кредит Европа Банк _ Магия здоровья _ Стоматологический центр _ 258-10-58 _ ул. Челюскинцев, 44 _ ... и Вы станете улыбаться чаще!», ненадлежащей рекламой.

2. Выдать ООО «Магия здоровья» предписание об устранении нарушения законодательства РФ о рекламе не выдавать.

3. Выдать ООО «Рекламный формат» предписание об устранении нарушения законодательства РФ о рекламе не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

«12» ноября 2013 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 12 ноября 2013 г. по делу № 72 о признании информации, размещенной в августе 2013 г. на путевой стене остановочной платформы станции новосибирского метрополитена «Красный проспект», по направлению движения составов поездов в сторону остановки «Площадь Ленина» плаката ООО «Магия здоровья», ненадлежащей рекламой,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Магия здоровья» (юридический адрес: 630132, г. Новосибирск, ул. Челюскинцев, д.44, ИНН 5407459943, ОГРН 1105476098067) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого прекратить распространение рекламы с нарушением требований:

ч.1 ст. 28 Закона о рекламе, реклама банковских, страховых и иных финансовых

услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество), в том числе рекламы, следующего содержания:

«Все виды стоматологических услуг в кредит* * Кредит Европа Банк _ Магия здоровья _ Стоматологический центр _ «...»_ ул. Челюскинцев, 44 _ ... и Вы станете улыбаться чаще!» (с предупредительной надписью).

2. ООО «Магия здоровья» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания, в срок до «23» ноября 2013 г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 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, на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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