

Обществу с ограниченной ответственностью «...»

ул. «...», д. 72, офис 3, г. Абакан, Республика Хакасия, 655003

«...»@mail.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 019/05/5-366/2019

Резолютивная часть решения оглашена 21.10.2019 г. г. Абакан

В полном объеме решение изготовлено 21.10.2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель «...» – заместитель руководителя управления - начальник отдела комиссии: антимонопольного законодательства и рекламы;

«...» – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы,

Члены «...» – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного комиссии: законодательства и рекламы,

«...» – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы,

рассмотрев дело № 019/05/5-366/2019, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «...» (далее – ООО «...») по признакам нарушения части 6 статьи 5, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие ООО «...», уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела (в адрес Хакасского УФАС России вернулся конверт с отметкой «истек срок хранения»),

УСТАНОВИЛА:

20.05.2019 г. Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия в ходе проведения мониторинга наружной рекламы на предмет соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе была выявлена рекламная информация следующего содержания: «Арт Лайф Хакасия ЦЕНТР КОРРЕКЦИИ ПИТАНИЯ И ЗДОРОВЬЯ Фито-комплексы и ЭКО-продукты Оздоровительная косметика Диагностика всех органов и систем организма КОНСУЛЬТАЦИЯ СПЕЦИАЛИСТОВ «...» «...», «...»». По результатам мониторинга составлен соответствующий акт мониторинга наружной рекламы.

В целях выяснения принадлежности номеров телефонов «...», «...», «...», указанных в рекламе, Хакасское УФАС России направило запрос от 27 июня 2019 № «...» в ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Согласно данным о принадлежности номеров к операторам связи, полученным из ответа «ПАО Вымпел-Коммуникации» на запрос Хакасского УФАС России, номер

телефона «...», указанный в рекламе, принадлежит обществу с ограниченной ответственностью «...» (далее – ООО «...»), номера телефонов «...», «...» являются дополнительными, их абонентом также является ООО «...» (ИНН «...», адрес: 655003, Республика Хакасия, г. Абакан, ул. «...», д 72, офис 3).

В силу пунктов 1 - 4 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В пункте 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что согласно пункту 1 статьи 3 Закона № 38-ФЗ 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, является рекламой и должна, в связи с этим, отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Исходя из того, что информация распространялась на баннере дома, указанная информация признается рекламой, так как она адресована неопределённому кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - медицинским услугам, реализуемым «Арт Лайф Хакасия».

Согласно части 6 статьи 5 Закона о рекламе, в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

В левом верхнем углу баннера расположен герб Республики Хакасия с буквой «А» в центре. 22 мая 2019 г. в Хакасском УФАС России состоялся Экспертный совет по рекламе, где его члены пришли к выводу, что использование государственных символов, в том числе с корректировками – недопустимо.

С учётом положений 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.

Кроме того, из пункта 22 Постановления ВАС от 08.10.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» следует, что согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе реклама лекарственных средств и медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н.

В связи с этим необходимо учитывать, что правила, установленные частью 7 статьи 24 Закона о рекламе, не распространяются на рекламу медицинской деятельности, не связанной с оказанием медицинских услуг и лекарственными средствами.

Согласно части 4 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение;

Пунктом 1 приказа Министерства здравоохранения Российская Федерация от 13.10.2017 № 804н утверждена номенклатура медицинских услуг.

Номенклатура медицинских услуг (далее - Номенклатура) представляет собой перечень медицинских услуг, указанная номенклатура содержит виды медицинских услуг, в том числе:

В03.005.019 Лабораторный контроль за терапией иммуносупрессантами

В03.005.020 Комплекс исследований для диагностики гемофилии

В03.006.001 Комплекс исследований пробанда

В03.006.002 Комплекс исследований для диагностики болезни Дауна

В03.006.003 Комплекс исследований для диагностики адреногенитального синдрома

В03.006.004 Скрининг наследственно обусловленных заболеваний обмена

впз пп7 пп1 Комплексная гериатрическая оценка функционального и когнитивного

- В03.007.001 статуса
- В03.008.001 Комплекс исследований для диагностики актиномикоза кожи
- В03.008.002 Комплекс исследований для диагностики отрубевидного лишая
- В03.008.003 Комплекс исследований для диагностики микроспории
- В03.008.004 Комплекс исследований для диагностики трихофитии
- В03.009.001 Комплекс исследований для диагностики опухолей центральной нервной системы у детей
- В03.009.002 Комплекс исследований для диагностики опухолей забрюшинного пространства у детей
- В03.009.003 Комплекс исследований для диагностики распространенности опухолевого процесса у детей
- В03.010.001 Комплекс исследований для диагностики атрезии пищевода у детей
- В03.010.002 Комплекс исследований для диагностики ущемленной паховой грыжи у детей
- В03.010.003 Комплекс исследований для диагностики кишечной непроходимости у детей
- В03.010.004 Комплекс исследований для диагностики острого аппендицита у детей
- В03.010.005 Комплекс исследований для диагностики атрезии заднего прохода и прямой кишки
- В03.010.006 Комплекс исследований для диагностики острого гематогенного остеомиелита у детей
- В03.012.001 Комплекс исследований для диагностики впервые выявленного сахарного диабета

Таким образом, диагностика всех органов и систем организма включает в себя положения, содержащиеся номенклатуре, и, как следствие, относится к медицинским услугам, а значит реклама данной услуги должна соответствовать части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе, нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе, рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных, частью 6 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе, рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных, частью 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы.

Пункт 7 статьи 5 Закона о рекламе гласит: рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Деятельность по оказанию медицинских услуг осуществляет ООО «...» (ИНН «...», адрес: 655003, Республика Хакасия, г. Абакан, ул. «...», д 72, офис 3).

Таким образом, рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является ООО «...».

12.08.2019 г. Хакасским УФАС России вынесено определение о возбуждении дела № 019/05/5-366/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. № «...»), рассмотрение назначено на 12.09.2019 г.

Данным определением антимонопольным органом у ООО «...» истребованы документы и пояснения относительно распространения ненадлежащей рекламы. Однако в установленный срок в адрес Хакасского УФАС России запрашиваемые документы не поступили, 15.09.2019 г. вернулся конверт с отметкой «истек срок хранения».

12.09.2019 г. принято определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела № 019/05/5-366/2019. Рассмотрение назначено на 21.10.2019 г.

19.10.2019 г. вернулся конверт с пометкой «истек срок хранения»

Согласно пункту 1 статьи 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.), за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомερных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица (пункт 2 статьи 51 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Неполучение корреспонденции по месту нахождения в связи с отсутствием адресата по указанному адресу или не совершение этим лицом действий по получению почтовой корреспонденции является риском юридического лица, **все неблагоприятные последствия которого несет само юридическое лицо** (пункт 3 статьи 54 ГК РФ).

21.10.2019 г., проанализировав все имеющиеся материалы дела, Комиссия Хакасского УФАС России решила признать ООО «...» нарушившем часть 6 статьи 5, часть 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 1 части 2 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 рекламу следующего содержания: «Арт Лайф Хакасия ЦЕНТР КОРРЕКЦИИ ПИТАНИЯ И ЗДОРОВЬЯ Фито-комплексы и ЭКО-продукты Оздоровительная косметика Диагностика всех органов и систем организма КОНСУЛЬТАЦИЯ СПЕЦИАЛИСТОВ 8-960-777-6886 31-31-68, 31-31-86», расположенную на фасаде здания по адресу: Республика Хакасия, г. Абакан, ул. Щетинкина, д. 5.
2. Признать общество с ограниченной ответственностью «...» (ИНН «...», адрес: 655003, Республика Хакасия, г. Абакан, ул. «...», д 72, офис 3) ответственным за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5, частью 7 статьи 24 Закона о рекламе.
3. Выдать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хакасского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 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.

Председатель комиссии «...»

Члены комиссии: «...»

(отсутствует) «...»

«...»