

ИП <...>

ИП <...>

(ТЦ «Мирас», 2 этаж)

452740, Республика Башкортостан,

Благоварский район, с. Языково,

ул. Чапаева 1А

РЕШЕНИЕ

(по делу № 002/05/24-2358/2020)

16.09.2020 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

<...> – заместитель руководителя – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

Члены Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

<...> – специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

рассмотрев материалы о признаках нарушения части 7 части 24 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Башкортостанским УФАС России в рамках осуществления своих полномочий по государственному надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе была выявлена информация следующего содержания:

«Кабинет УЗИ. Предварительная запись по телефону: 8-927-949-53-17. Кабинет УЗИ. Виды исследований: -УЗИ органов брюшной полости –

УЗИ почек и мочевого пузыря –УЗИ щитовидной железы –УЗИ молочных желез –УЗИ малого таза(гинекология). Кабинет УЗИ. Виды исследований: -УЗИ мягких тканей –УЗИ лимфатических узлов –УЗИ артерий –Фолликулогенез», размещенная вдоль коридора на 2 этаже торгового центра «Мирас» по адресу: РБ, Благоварский район, с. Языково, ул. Чапаева, 1А (акт осмотра наружной рекламы от 06.08.2020).

Исходя из объекта рекламирования, его расположения и места коммерческой деятельности хозяйствующего субъекта, установлено, что рекламодателем является ИП <...> (ОГРНИП 315028000140459).

Указанная информация имеет признаки нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

31.08.2020 года УФАС по РБ вынесено определение о возбуждении дела № 002/05/24-2358/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 16.09.2020 года.

16.09.2020 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе ИП <...> не присутствовала.

Посредством электронной почты представлены запрошенные сведения (документы и материалы) (вх. № 17540 от 16.09.2020), а также ходатайство о рассмотрении дела назначенного на 16.09.2020 года без её участия. Ходатайство удовлетворено.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что реклама:

«Кабинет УЗИ. Предварительная запись по телефону: 8-927-949-53-17. Кабинет УЗИ. Виды исследований: -УЗИ органов брюшной полости –УЗИ почек и мочевого пузыря –УЗИ щитовидной железы –УЗИ молочных желез –УЗИ малого таза(гинекология). Кабинет УЗИ. Виды исследований: -УЗИ мягких тканей –УЗИ лимфатических узлов –УЗИ артерий –Фолликулогенез», размещенная вдоль коридора на 2 этаже торгового центра «Мирас» по адресу: РБ, Благоварский район, с. Языково, ул. Чапаева, 1А (акт осмотра наружной рекламы от 06.08.2020), нарушает часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым

способом, в любой форме, 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечение внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 7 статьи 24 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. 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.

Указанная норма требует включать в содержание рекламы лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий один из видов предупреждения:

- о наличии противопоказаний к их применению и использованию;
- о необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования;
- о необходимости получения консультации специалистов.

При этом в зависимости от вида объекта рекламирования рекламодатель самостоятельно вправе определить, какой из этих видов предупреждения использовать в рекламе (Письмо ФАС России от 22.06.2020 N ДФ/52241/20).

Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» установлено понятие медицинской услуги и диагностики:

- медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В соответствии с приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 г. № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам в частности относятся:

Ультразвуковое исследование щитовидной железы и паращитовидных желез (А04.22.001); ультразвуковое исследование почек(А04.28.002.001); ультразвуковое исследование мочевого пузыря(А04.28.002.003); ультразвуковое исследование мягких тканей (одна анатомическая зона)(А04.01.001); ультразвуковое исследование молочных желез (А04.20.002); ультразвуковое

исследование фолликулогенеза(А04.20.003); ультразвуковое исследование лимфатических узлов (одна анатомическая зона) (А04.06.002); ультразвуковое исследование органов брюшной полости (комплексное)(А04.16.001); ультразвуковое исследование органов малого таза (комплексное) (А04.30.010).

Рассматриваемая реклама не содержит пометки о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Таким образом, данная реклама нарушает часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

И П <...> были представлены пояснения по факту, послужившему основанием для возбуждения настоящего дела (вх. № 17539 от 16.09.2020): «...Данная статья нарушена мною в связи с незнанием. При изучении определения по делу от УФАС по РБ нарушение мне понятно, обязуюсь исключить данную рекламу...».

Согласно части 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламодатель и рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу пункта 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В материалы дела представлен, в том числе договор аренды нежилого помещения № 6 от 01.12.2019 года из которого следует, что ООО «МИП Мирас-Агро» («Арендодатель») передает, а ИП <...> («Арендатор») принимает во временное пользование нежилое помещение, расположенное по адресу: РБ, Благоварский район, с. Языково, ул. Чапаева, 1А.

Также в материалы дела представлена лицензия № ЛО-02-01-004697 от 08.04.2016 года на осуществление медицинской деятельности ИП Салимгареевой А.З. по адресу: РБ, Благоварский район, с. Языково, ул. Чапаева, 1А.

Таким образом, ИП <...> является рекламодателем данной рекламы, лицом, в чьих интересах было осуществлено распространение и размещение данной рекламы, а также лицом, осуществившем распространение рекламы, то есть рекламораспространителем.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Комиссией принято решение о выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП <...> так как на заседание Комиссии, доказательства устранения правонарушения не были представлены.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 16.09.2020 года.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ИП <...> рекламораспространителем и рекламодателем данной рекламы.
2. Признать рекламу: «Кабинет УЗИ. Предварительная запись по телефону: 8-927-949-53-17. Кабинет УЗИ. Виды исследований: -УЗИ

органов брюшной полости –УЗИ почек и мочевого пузыря –УЗИ щитовидной железы –УЗИ молочных желез –УЗИ малого таза(гинекология). Кабинет УЗИ. Виды исследований: -УЗИ мягких тканей –УЗИ лимфатических узлов –УЗИ артерий –Фолликулогенез», размещенную вдоль коридора на 2 этаже торгового центра «Мирас» по адресу: РБ, Благоварский район, с. Языково, ул. Чапаева, 1А (акт осмотра наружной рекламы от 06.08.2020), ненадлежащей, поскольку она нарушает часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

3. В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, так как она должна соответствовать требованиям части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП <...>

Решение изготовлено в полном объеме 21.09.2020 года.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>