

РЕШЕНИЕ

по делу № 84/04-16р

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 14 февраля 2017 года.

В полном объеме решение изготовлено 21 февраля 2017 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председателя Комиссии – <...> – руководителя управления, и членов Комиссии – <...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы, <...> – специалиста 1 разряда отдела финансовых рынков и рекламы,

в присутствии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- от индивидуального предпринимателя <...> представитель по доверенности <...>;
- от ООО «Виктория» - представитель по доверенности <...>;
- от ООО «Албир» - представитель по доверенности <...>
- от ООО «КОНТЕ» - представитель по доверенности <...>

при ведении протокола <...> – начальником отдела финансовых рынков и рекламы,

рассмотрев материалы дела № 84/04-16р по признакам нарушения ООО «КОНТЕ», ООО «Виктория», ИП <...>., ООО «Албир» части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе») при распространении рекламы: «Виктория. Оптика. 1 этаж. ШБ, Проверка зрения. Очки. Линзы», размещенной на здании торгового центра «GREEN HAUS», расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства РФ о рекламе, в соответствии со статьей 33 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» Кировским УФАС России было установлено, что на здании торгового центра «GREEN HAUS», расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>, размещена информация следующего содержания: «Виктория. Оптика. 1 этаж. ШБ, Проверка зрения. Очки. Линзы», которая содержит признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

Определением от 02.12.2016 возбуждено дело № 84/04-16р по признакам нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «КОНТЕ», ООО «Виктория», выразившегося в определении содержания и распространении рекламы медицинских услуг в отсутствие сопровождения рекламы предупреждением о наличии противопоказаний к оказанию услуги или необходимости получения консультации специалистов. Рассмотрение дела назначено на 22.12.2016.

Определением от 22.12.2016 продлен срок рассмотрения дела №84/04-16р до 02.03.2017 и рассмотрение дела отложено на 24.01.2017 в связи с привлечением к рассмотрению дела №84/04-16р в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства - индивидуального предпринимателя <...>, ООО «Албир», а также запроса у лиц, участвующих в деле, документов и сведений для объективного рассмотрения дела.

Определением от 24.01.2017 рассмотрение дела №84/04-16р отложено по ходатайствам ООО «КОНТЕ», ООО «Албир».

На заседании комиссии, состоявшемся 14.02.2017, представитель ООО «КОНТЕ» по доверенности <...> пояснила, что Общество не является рекламораспространителем, поскольку не обладает вещными правами на рекламную конструкцию, размещенную на фасаде здания торгового центра.

Представитель ООО «Албир» по доверенности <...> факт нарушения не признала, сообщила, что одна сторона рекламной конструкции, собственником которой является Общество на основании передаточного акта при реорганизации, передана во временное пользование ИП <...>., который согласно условиям договора несет ответственность за сохранность и содержание рекламной конструкции.

Представитель ИП <...> по доверенности <...> факт нарушения признал, пояснил, что взял в аренду строю рекламной конструкции, на которой самостоятельно разместил спорную рекламу. Содержание рекламы также определил самостоятельно. Нарушение рекламного законодательства произошло вследствие сбоя в программе при изготовлении макета рекламы.

Представитель ООО «Виктория» по доверенности <...>., пояснил, что Обществом заключен договор на изготовление и размещение рекламы с ИП <...>., который самостоятельно определил содержание рекламы, информация для которой предоставлялась Обществом, однако макет не согласовывался.

Изучив материалы дела и заслушав позиции лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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 – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, содержащаяся в рекламном модуле «*Виктория. Оптика. 1 этаж. ШБ, Проверка зрения. Очки. Линзы*», размещенная на здании торгового центра «*GREEN HAUS*», расположенном по адресу: г. Киров, ул. Ленина, 205, адресована неопределенному кругу лиц, так как размещена на улице у входа в торговый центр, расположенный вблизи автомобильной дороги, тротуара, жилых домов, то есть доступна для всех без исключения категорий населения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (оптике «Виктория» и предоставляемым в ней медицинским услугам, реализуемым медицинским изделиям), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке, соответствует требованиям статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и является рекламной.

Частью 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» предусмотрено, что 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.

Требования статьи 24 Федерального закона «О рекламе» распространяются на рекламу лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий. Соответственно для квалификации нарушения по указанной статье Федерального закона необходимо установить, что объектом рекламирования являются медицинские изделия либо медицинские услуги.

Услуги по проверке зрения (визометрии) включены в перечень услуг, относящихся к медицинским, утвержденный приказом Минздравсоцразвития РФ от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг»:

-код услуги: А02.26.004, наименование медицинской услуги: визометрия.

Общероссийским классификатором продукции ОК 005-93, утвержденным Постановлением Госстандарта РФ от 30.12.1993 № 30, к медицинской технике относятся:

- оправы для очков, код 94 4265,

Таким образом, проверка зрения является медицинской услугой, оправы для очков являются медицинскими изделиями, следовательно, реклама должна сопровождаться предупреждением, установленным ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Спорная реклама медицинских услуг и изделий не содержит предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации

специалистов, следовательно, она размещена с нарушением части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст. 38 Федерального закона «О рекламе», за нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» ответственность несут рекламодаделец (изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо) и рекламодателем (лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств).

В ходе рассмотрения дела было установлено, что спорная реклама, следующего содержания: «Виктория. Оптика. 1 этаж. ШБ, Проверка зрения. Очки. Линзы», размещена на здании торгового центра «GREEN HAUS», расположенного по адресу: г. Киров, ул. Ленина, 205, по инициативе ИП <...>., который самостоятельно изготовил и определил содержание спорной рекламы без согласования с заказчиком рекламы – ООО «Виктория», с которым заключен договор от 15.09.2016 №45 на изготовление и распространение рекламы. Также в материалы дела представлены: акт выполненных работ от 15.12.2016 №000004 по изготовлению и размещению информационных материалов по указанному договору, товарный чек от 15.12.2016, а также информационные материалы, исходя из которых предпринимателем определялось содержание рекламы. Кроме того, заказчиком рекламы – ООО «Виктория» направлена претензия от 09.12.2016 в адрес предпринимателя относительно ненадлежащей рекламы.

Соответственно, комиссия Кировского УФАС России делает вывод о том, что рекламодателем данной рекламы является ИП <...>., определивший объект рекламирования и осуществивший изготовление рекламы.

Согласно [п. 7 ст. 3](#) Федерального закон «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с [ч. 1 ст. 19](#) Федерального закона «О рекламе» распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения, монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламодателем, с соблюдением требований названной [статьи](#). Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Комиссией Кировского УФАС России установлено, что 26.09.2016 ООО «Албир» передало ИП <...> по договору аренды от 26.09.2016 №31п на период с 01.10.2016 на неограниченный срок одну сторону рекламной конструкции (призматрон), расположенной на центральном фасаде торгового центра «GREEN HAUS» по адресу: г. Киров, ул.<...>, одновременно являющемуся актом приема – передачи конструкции.

Следовательно, рекламодателем является ИП <...>. как лицо, обладающее правом пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Таким образом, в действиях ИП <...>., выразившихся в определении содержания и распространении рекламы медицинских услуг и медицинских изделий: «*Виктория. Оптика. 1 этаж. ШБ, Проверка зрения. Очки. Линзы*», размещенной на здании торгового центра «GREEN HAUS», расположенного по адресу: г. Киров, ул. Ленина, 205, в отсутствие сопровождения рекламы предупреждением о наличии противопоказаний к оказанию услуги или необходимости получения консультации специалистов, установлен факт нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Комиссией Кировского УФАС России принято решение о прекращении рассмотрения дела в отношении ООО «КОНТЕ», ООО «Албир», ООО «Виктория» ввиду неподтверждения в действиях данных лиц факта нарушения законодательства РФ о рекламе.

Поскольку в материалах дела имеются документы, подтверждающие прекращение нарушения рекламного законодательства РФ, комиссия Кировского УФАС России решила предписание об устранении нарушения ИП <...>. не выдавать.

В соответствии с ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ИП <...>.

Руководствуясь ст. 3, ст. 7, ст. 24, ст. 33, ст. 36, ст. 38 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кировского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «*Виктория. Оптика. 1 этаж. ШБ, Проверка зрения. Очки. Линзы*», размещенную на здании торгового центра «GREEN HAUS», расположенного по адресу: г. Киров, ул. Ленина, 205, так как она противоречит требованиям части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание об устранении нарушения Федерального закона от 13.03.2006

№38-ФЗ «О рекламе» индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>) не выдавать.

3. Прекратить рассмотрение дела в отношении ООО «КОНТЕ» (ИНН <...>, ОГРН <...>), ООО «Албир» (ИНН <...>, ОГРН <...>), ООО «Виктория» (ИНН <...>, ОГРН <...>) ввиду неподтверждения в действиях данных лиц факта нарушения законодательства РФ о рекламе

4. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Кировского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>).