

Резолютивная часть решения объявлена 09 февраля 2017 года

Решение изготовлено в полном объеме 16 февраля 2017 года

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе: <...>.

рассмотрев дело № 03-02/08-2017, возбужденное в отношении ИП <...>. (ОГРНИП: 304100406900011; ИНН: 054100015112; «...») по признакам нарушения пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе», Закон) в рекламе, размещенной в газете «Новости Костомукши» с нарушением требований законодательства о рекламе, в присутствии ИП Магомедова Г.Н., в отсутствие заявителя, а также представителя МБУ «Муниципальный архив и Центральная библиотека Костомукшского городского округа», надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Карельское УФАС России поступила жалоба ИП Сухоруковой В.А. по факту размещения рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе следующего содержания: «ВЕТЕРИНАРНАЯ КЛИНИКА ВЕТАМЕД 5-30-79 +7 911 418 52 02 срочный вызов врача г. Костомукша ул. Интернациональная, 10, п. 2 БУДНИ: 13.00-18.00 СУББОТА: 13.00-17.00 ВОСКРЕСЕНЬЕ - ВЫХОДНОЙ» с изображением частичного силуэта мужчины в белом халате со стетоскопом на плечах (газета «Новости Костомукши» от 29 сентября 2016 года № 35 на странице 11; далее – реклама).

В ходе рассмотрения заявления установлены следующие обстоятельства.

Издателем газеты «Новости Костомукши» является Муниципальное бюджетное учреждение «Муниципальный архив и Центральная библиотека Костомукшского городского округа» (Свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ТУ 10 – 00294 от 29 апреля 2014 года) (далее также Учреждение), которое отвечая на запрос Карельского УФАС России от 08 декабря 2016 года № 03-01/146/4641, с письмом от 13 декабря 2016 года № 1070 (вх. от 19 декабря 2016 года № 5636) представило договор об оказании услуг от 28 января 2016 года № 21/2016-НК (далее – договор).

В рамках договора Учреждение оказывает услугу по предоставлению печатной площади для размещения информации (рекламы) в газете «Новости Костомукши» Индивидуальному предпринимателю Магомедову Герард Нахмуудиновичу.

Кроме того, Учреждение предоставило акт выполненных работ от 29 сентября 2016 года № ВА000226 и счет – фактуру от 29 сентября 2016 года № ВА000224

(документы на оплату услуг по размещению рекламы в выпусках газеты «Новости Костомукши» от 01 сентября 2016 года, 08 сентября 2016 года, 15 сентября 2016 года, 22 сентября 2016 года, 29 сентября 2016 года), а также акт от 31 октября 2016 года № ВА000252 (документы на оплату услуг по размещению рекламы в выпусках газеты «Новости Костомукши» от 06 октября 2016 года, 13 октября 2016 года, 20 октября 2016 года, 27 октября 2016 года).

МБУ «Муниципальный архив и Центральная библиотека Костомукшского городского округа» также были предоставлены копия заявки на размещение макета рассматриваемой рекламы и экземпляры выпусков газеты «Новости Костомукши» от 20 октября 2016 года, 27 октября 2016 года, в которой они размещены.

По результатам рассмотрения заявления определением от 18 января 2017 года «О возбуждении дела № 03-02/08-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 11 часов 00 минут 09 февраля 2017 года.

В письме от 27 января 2017 года № 57 МБУ «Муниципальный архив и Центральная библиотека Костомукшского городского округа» ходатайствовало о рассмотрении дела в отсутствие своего представителя, при этом пояснив, что образ человека в белом халате с собакой на руках, используемый в рекламе ассоциировался редакцией с ветеринаром, в связи с чем при размещении макета в газете нарушения законодательства о рекламе не усмотрели (письмо от 27 января 2017 года № 55).

На заседании комиссии ИП Магомедов Г.Н. факт нарушения не признал, пояснив при этом, что в рассматриваемой рекламе ветеринарной клиники изображены животные, в связи с чем у потребителя формируется представление о виде рекламируемой услуги – ветеринарная помощь животным.

Кроме того, ИП Магомедов Г.Н. указал, что услуги по ветеринарной помощи животным не относятся к медицинским услугам.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения ответчика, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и 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.

Согласно части 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством размещения в периодическом печатном средстве массовой информации, а именно, в газете «Новости Костомукши»;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – Ветеринарная клиника «Ветамед», формирование и поддержание интереса к ней и продвижение на рынке оказываемых ею услуг.

Таким образом, указанная информация, размещенная в газете «Новости Костомукши», является рекламой.

Согласно пункту 4 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускаются использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе медицинских услуг, средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников.

По смыслу комментируемой нормы реклама с использованием образов медицинских и фармацевтических работников вне зависимости от способа ее распространения разрешена в случаях, когда объектом такой рекламы являются исключительно медицинские услуги или средства личной гигиены. Поэтому в рекламе аптек, медицинской техники, лекарственных средств, продукции медицинского назначения и иных товаров для здоровья образы медицинских и фармацевтических работников использовать недопустимо, иначе такая реклама будет нарушать комментируемую норму.

Согласно статье 2 Федерального закона от 21 ноября 2011 года № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в РФ», медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Минздравсоцразвития России от 27 декабря 2011 года № 1664н (далее – Номенклатура медицинских услуг). Услуги ветеринарии в данный перечень не входят. Порядок регламентируется специальным Федеральным законом от 14 мая 1993 года № 4979-1 «О ветеринарии».

Таким образом, ветеринарные услуги не являются медицинскими услугами.

Согласно позиции ФАС России, размещенной на официальном сайте Службы (<http://moscow.fas.gov.ru/page/6270>), невербальное сообщение о медицинском или фармацевтическом работнике несут атрибуты их профессиональной деятельности. В этом смысле «белый халат» является тем символом, который прочно связан с образом врача. Впрочем, цвет и фасон форменной одежды, набор предметов, специальные знаки, которые нам безошибочно укажут на медицинского работника, могут быть различными. Соответственно, атрибуты, создающие образ медицинского работника, не могут использоваться в рекламе товаров, услуг и деятельности, которые не являются медицинскими услугами и средствами личной гигиены.

Жизненной потребностью человека является стремление поддерживать свое существование, быть в безопасности и иметь уверенность в будущем. С этой точки зрения в немощи и болезни человек испытывает бесконечное доверие и почтение к врачу как носителю специальных знаний и навыков. Врач традиционно пользуется особым статусом и уважением в любом обществе.

В законодательстве Российской Федерации определение «образа» отсутствует. Согласно Большому толковому словарю русского языка «образ» - это «1. внешний вид, облик; наружность, внешность; 2. живое наглядное представление о ком-либо, о чем-либо, возникающее в воображении, мыслях кого-либо; 3. форма восприятия сознанием явлений объективной действительности; отпечаток, воспроизведение сознанием предметов и явлений внешнего мира» и т.п.

Следовательно, по мнению ФАС России, изложенному на официальном сайте, «образ» - это не только внешний вид предмета, но и форма его представления и воспроизведения в сознании человека. Любое явление или предмет окружающей действительности трансформируется в человеческом сознании в образ и продолжает свое существование уже только в виде образа.

В рассматриваемой рекламе использован образ медицинского работника, на что указывают следующие атрибуты: одежда (белый халат), стетоскоп.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена в нарушение требований, установленных пунктом 4 частью 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4 частью 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе», согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Рекламодателем, согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из пункта 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а также исходя из указанного выше договора ИП Магомедов Г.Н. является рекламодателем указанной выше рекламы.

Таким образом, использовав в спорной рекламе образ медицинского работника ИП Магомедов Г.Н. нарушил требования, установленные пунктом 4 частью 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «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 «ВЕТЕРИНАРНАЯ КЛИНИКА ВЕТАМЕД 5-30-79 +7 911 418 52 02 срочный вызов врача г. Костомукша ул. Интернациональная, 10, п. 2

БУДНИ: 13.00-18.00 СУББОТА: 13.00-17.00 ВОСКРЕСЕНЬЕ - ВЫХОДНОЙ», поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП <...>.. не выдавать, в связи с добровольным устранением нарушения, путем прекращения распространения ненадлежащей рекламы.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в течение трех месяцев со дня вынесения решения.