

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/7-1085/2022

12 января 2023 года
Омск

город

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее также – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – (...)

члены Комиссии: (...)

рассмотрев дело № 055/05/7-1085/2022 по факту нарушения ООО «ГЕН» (ИНН 5503260124, ОГРН 1225500012968) и ООО «УК «СМК Холдинг» (ИНН 5505048684, ОГРН 1155543024405) требований пункта 7 статьи 7 и части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя, в извещении которого приняты меры,

в присутствии представителя ООО «ГЕН» (...), представителей ООО «УК «СМК Холдинг» (...)

УСТАНОВИЛА:

В Омское УФАС России Управлением Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (вх. № 11433-эп/22 от 18.11.2022), прокуратурой Омской области (вх. № 11493/22 от 21.11.2022) направлено по подведомственности обращение физического лица по факту размещения 19.07.2022 в сетевом издании «Om1.ru» рекламной статьи, содержащей признаки нарушения требований Федерального закона «О рекламе» в части отсутствия лицензии у клиники косметологии «Doctor Ivanovich» на осуществление медицинской деятельности.

Омским УФАС России 22.11.2022 зафиксирован факт размещения спорной информации в сетевом издании «Om1» (по электронному адресу: https://www.om1.ru/health/news/274978-klinika_kosmetologii_doctor_ivanovich_ljuksovye_procedury_stanovjatsja_dostupnymi/):

«Клиника косметологии Doctor Ivanovich: люксовые процедуры становятся доступными» Радоваться отражению в зеркале – естественное желание любой девушки. Врач дерматолог – косметолог Галина Иванович открыла именную клинику Doctor Ivanovich, где косметология высокого качества становится доступна для большинства омичек. Эксклюзивное предложение до конца июля увеличение губ с помощью швейцарского филлера Exellent за 5000 рублей. В июле Клиника косметологии Doctor Ivanovich открыла свои двери для первых посетительниц. Прекрасной половине Омска предлагают уходовые и авторские инъекционные процедуры на люксовых препаратах, современные методики омоложения, медицинский подход и привлекательные цены. Уникальным предложением клиники

стала безоперационная блефоропластика на современном аппарате Sculptor bio. Она позволит омичкам вернуть молодость в кратчайшие сроки без серьезного вмешательства и длительного периода реабилитации. «Безоперационная блефоропластика с помощью плазменного разряда позволяет подтянуть верхнее и нижнее веко. Мы специально привозим препарат, чтобы дать нашим девчонкам оставаться красивыми, не прибегая к хирургии» - рассказывает Галина Иванович. Кроме того, в Клинике косметологии Doctor Ivanovich предлагают комплекс процедур для восстановления волос, что сегодня весьма актуально на фоне известного вируса. Будучи главным специалистом в известной омской клинике, сертифицированным и ведущим тренером марки Аэлита Professional, представителем знаменитых швейцарских косметологических брендов, известным в профессиональных кругах коучем, Галина Иванович мечтала воплотить свои знания и опыт в своей собственной клинике. А еще – сделать процедуры красоты максимально приятными, безопасными и доступными для большинства женщин. Открывшаяся Клиника косметологии Doctor Ivanovich воплотила в себе все фундаментальные знания и лучшие практики, которые были наработаны Галиной Иванович за долгие годы работы и преподавания. Врач признается, что всегда руководствуется главным принципом «Не навреди!». Неудивительно, что в Клинике косметологии Doctor Ivanovich приоритетным стал медицинский подход к процедурам красоты. Это прослеживается во всех без исключения деталях – минимализме в кабинетах без ущерба для комфорта пациента, абсолютной чистоте, дорогостоящих металлических потолках, которые доступны для санобработки. Здесь же, в клинике, расположена лаборатория «Инвитро», где можно пройти необходимые анализы и выяснить реальную причину той или иной проблемы. В честь открытия собственной именной Галина Иванович предлагает первым клиентам пройти востребованные процедуры по акционным ценам. Эксклюзивное предложение до конца июля – увеличение губ с помощью швейцарского филлера Exellent за 5000 рублей. Это люксовый препарат, сопоставимый с ILVEDERM и Teosyal, которые ушли с российского рынка. Однако и без подарочных акций все процедуры Doctor Ivanovich доступны для прекрасных омичек. Убедитесь в этом сами на сайте клиники. Клиника косметологии Doctor Ivanovich: Омск, ул. Октябрьская, д. 33 8(3812) 63-42-63 Время работы с 9.00 до 21.00»

По определению, данному статьей 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 - это 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 - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена в сети Интернет в сетевом

издании «Om1.ru», в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к открытию косметологической клиники «Doctor Ivanovich», оказываемых в ней услугах.

При этом указанная реклама была распространена с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно выходным данным, размещенным на сайте www.om1.ru, учредителем сетевого издания «Om1» является ООО «УК «СМК Холдинг».

ООО «УК «СМК Холдинг» представлена информация о том, что рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «ГЕН».

Определением от 15.12.2022 Омским УФАС России в отношении ООО «ГЕН» и ООО «УК «СМК Холдинг» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 7 статьи 7 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», заседание Комиссии назначено на 12.01.2023 в 15:30 часов.

ООО «УК «СМК Холдинг» представлены письменные пояснения и документы (вх. № 12423- эп/22 от 12.12.2022, вх. 13087-ЭП/22 от 26.12.2022): (...)

Представители ООО «УК «СМК Холдинг» (...) поддержали доводы, ранее изложенные в письменных пояснениях, при этом отметили, что на момент размещения рекламной статьи лицензия на право осуществления медицинской деятельности ООО «ГЕН» была предоставлена менеджеру, который сотрудничал с юридическим лицом.

Представитель ООО «ГЕН» на заседании Комиссии не отрицал факта нарушения Федерального закона «О рекламе», указал, что дата создания юридического лица – 01.06.2022, лицензия на осуществлении медицинской деятельности получена ООО «ГЕН» 02.12.2022, какую именно лицензию предоставляли ООО «УК СМК Холдинг» пояснить не может.

Комиссия, заслушав доводы сторон, рассмотрев представленные материалы, пришла к следующим выводам:

1. Факт размещения рекламы в сетевом издании «Om1» зафиксирован, подтверждается материалами дела, не оспаривается сторонами.

2. Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» даны понятия, в том числе:

- медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях

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

- медицинское вмешательство - выполняемые медицинским работником и иным работником, имеющим право на осуществление медицинской деятельности, по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную направленность виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а также искусственное прерывание беременности.

Текст рекламы содержит перечень оказываемых услуг, подразумевающих стороннее вмешательство в организм человека.

Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг, представляющая собой систематизированный перечень кодов и наименований медицинских услуг в здравоохранении (далее – Номенклатура).

Согласно положениям Номенклатуры перечень медицинских услуг разделен на два раздела «А» и «В»:

-раздел «А» включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение;

- раздел «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В соответствии с Номенклатурой рекламируемые услуги, в том числе «блефаропластика» относится к медицинской - «пластика века (блефаропластика) без и с пересадкой тканей» (A16.26.111).

В силу части 7 статьи 24 Федерального 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.

Указанное также отражено в пунктах 22 и 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»: «рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг», «согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе реклама лекарственных средств и медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению».

На момент фиксации Омским УФАС России распространяемой рекламы информация, предусмотренная частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», отсутствовала.

3. В соответствии с пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности») медицинская деятельность (за исключением медицинской деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») входит в перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется лицензия.

Лицензирование государством отдельных видов деятельности направлено на защиту прав граждан, их законных интересов, нравственности и здоровья, а также на установление правовых основ единого рынка.

Лицензия гарантирует потребителю обязательное соблюдение хозяйствующим субъектом лицензионных требований и условий, предъявляемых законом к данному виду деятельности.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензия — это специальное разрешение на право юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности), которое подтверждается записью в реестре лицензий.

Согласно сведениям официальных сайтов Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения (www.roszdravnadzor.gov.ru), Федеральной налоговой службы (www.nalog.gov.ru/) в соответствии с лицензией ЛО41-01165-55/00630046, выданной 02.12.2022, ООО «ГЕН» наделено правом осуществлять по адресу: г. Омск, ул. Октябрьская, д. 33, к. 2 медицинскую деятельность при оказании:

- первичной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по медицинскому массажу, сестринскому делу в косметологии,
- специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по дерматовенерологии, косметологии, организации здравоохранения и общественному здоровью, эпидемиологии.

Не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений (пункт 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе»).

Вместе с тем на момент распространения рекламы (период с 19.07.2022 по 22.11.2022) ООО «ГЕН» не обладало лицензией на осуществление медицинской деятельности.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Между ООО «УК «СМК Холдинг» и ООО «ГЕН» заключен договор от 18.07.2022 № 22/00835/05 на оказание рекламных услуг (далее - договор). (...)

С учетом изложенного, исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «ГЕН» является рекламодателем, ООО «УК «СМК Холдинг» - рекламораспространителем.

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7 и частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», ответственность несут и рекламодатель, и рекламораспространитель.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения, Комиссия пришла к выводу о нарушении ООО «ГЕН» и ООО «УК СМК «Холдинг» требований пункта 7 статьи 7 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы в сетевом издании «Ом1».

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителя на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства о рекламе

В силу пункта 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На момент вынесения решения материалы дела содержат доказательства того, что ненадлежащая реклама в настоящее время не распространяется (статья удалена ООО УК «СМК «Холдинг»).

Руководствуясь статьями 33, 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-55 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 11.03.2013 № 217 «Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе».

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу ООО «ГЕН» (ИНН 5503260124, ОГРН 1225500012968) «Клиника косметологии Doctor Ivanovich: люксовые процедуры становятся доступными» Радоваться отражению в зеркале – естественное желание любой девушки. Врач дерматолог – косметолог Галина Иванович открыла именную клинику Doctor Ivanovich, где косметология высокого качества становится доступна для большинства омичек. Эксклюзивное предложение до конца июля- увеличение губ с помощью швейцарского филлера Exellent за 5000 рублей...», распространенную в период с 19.07.2022 по 22.11.2022 ООО «УК «СМК «Холдинг» (ИНН 5505048684, ОГРН 1155543024405) на страницах сетевого издания «Ом1», ненадлежащей, нарушающей требования пункта 7 статьи 7 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «ГЕН» и ООО «УК «СМК «Холдинг» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 18.01.2023.

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