

РЕШЕНИЕ

по делу №03-21/50-2016

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«07» ноября 2016 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: «28» октября 2016 года

Полный текст решения изготовлен: «07» ноября 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии –

член Комиссии –

член Комиссии –

в присутствии представителей лиц, участвующих в деле:

- от индивидуального предпринимателя М. – М., доверенность,

- от МАУ - главный редактор, распоряжение

- от ООО - М., доверенность

рассмотрев дело, возбужденное по факту размещения в номере 22 (10340) от 10.06.2016 на странице 8 информационного издания «Морко мланде» рекламы «Имидж оптика» с признаками нарушения пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

Марийским УФАС России в рамках мониторинга средств массовой информации в номере 22 (10340) от 10.06.2016 на странице 8 информационного издания «Морко мланде» обнаружена реклама «Имидж оптика» с признаками нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о

рекламе) в связи с отсутствием в рекламе медицинской услуги (проверка зрения) предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов, занимающего не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства), следующего содержания:



Определением от 05.08.2016 о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе к участию в рассмотрении дела в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечены индивидуальный предприниматель М., муниципальное автономное учреждение. Также определением Комиссии Марийского УФАС России от 05.09.2016 к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено ООО.

Определением Комиссии Марийского УФАС России от 26.09.2016 установлены признаки нарушения части 7 статьи 7 Закона о рекламе.

Согласно письменным и устным пояснениям МАУ спорная реклама размещена на основании заявки ИП М. на размещение рекламного модуля. Макет рекламной информации представлен ИП М. Фактическое исполнение обязательства газеты перед индивидуальным предпринимателем подтверждается платежным поручением №89 от 07.07.2016 на сумму 1912 руб. 50 коп. Также учреждение сообщило, что рекламная информация, публикуемая в печатном издании, размещается на основании устных договоров с рекламодателями, реклама размещается в представленном рекламодателями виде.

Из письменных и устных пояснений ИП М. следует, что письменный договор на размещение рассматриваемой рекламы не заключался. По электронной почте для возможного размещения в газете «Морко мланде» был направлен текст и дизайн-проект объявления, который подлежал предварительной проверке на соответствие Закону о рекламе. Отсутствие ответа редакции было воспринято как отказ от опубликования направленных материалов. Об опубликовании спорной информации предпринимателю стало известно случайно 14.06.2016. Оплата спорной информации осуществлена ИП М. по ошибке. По мнению индивидуального предпринимателя, указанное не свидетельствует о том, что предприниматель подтвердил сделку на размещение спорной рекламы. На основании изложенного, ИП М. не признал вину в нарушении пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с письменными пояснениями ООО вх. № 13114 от 28.10.2016 между обществом и индивидуальным предпринимателем договоры на размещение рекламы оптики не заключались. ИП М. вправе использовать товарный знак «Имидж Оптика» на основании лицензионного договора.

Комиссия Марийского УФАС России, исследовав материалы дела, изучив позиции лиц, участвующих в деле, пришла к выводу о нарушении законодательства о рекламе при размещении рассматриваемой рекламы.

Так, в соответствии со статьей 3 Закона о рекламе реклама - 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.

Под объектом рекламирования понимают 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 (статья 3 Закона о рекламе).

Информация «Имидж оптика центр прогрессивной медицины с 1997 года г. Чебоксары. Уважаемые жители и гости п. Морки. Приглашаем БЕСПЛАТНО ПРОВЕРИТЬ ЗРЕНИЕ и заказать очки со скидкой 5%+салфетка в подарок 14 июня с 10:00 до 16:00 в Дворце культуры п. Морки», размещенная в информационном издании «Морко мланде» является рекламой, поскольку соответствует изложенным критериям рекламы: адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания как к «Имидж – Оптика г. Чебоксары», так и к услугам, которые она оказывает: проверка зрения и заказ очков, а также информирует потребителей о скидке и подарке. Таким образом, объектом рекламирования является как «Имидж – Оптика г. Чебоксары», так и оказываемые услуги.

Согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе реклама медицинских услуг 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).

В соответствии с пунктом 4 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан Российской Федерации» (далее – Закон №323-ФЗ) под медицинской услугой понимается медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Перечень медицинских услуг определен номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 №1664н, согласно которой применительно к рассматриваемой ситуации скиаскопия, рефрактометрия, определение рефракции с помощью набора пробных линз (методы проверки остроты зрения) являются видами медицинских услуг.

В рассматриваемой рекламе указана услуга по проверке зрения, которая является медицинской услугой согласно пункту 4 статьи 2 Закона № 323-ФЗ.

Реклама размещена в газете «Морко мланде», которая согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС 18-1991 от 10.02.2005 является информационным изданием (реклама составляет не более 40%).

Следовательно, реклама медицинской услуги должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов, занимающего не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Отсутствие предупреждения является нарушением части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Кроме того, в соответствии с пунктом 7 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Для осуществления медицинской деятельности необходимо наличие лицензии, выданной в порядке, предусмотренном пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2001 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

Согласно пояснениям Министерства здравоохранения Чувашской Республики (письмо от 15.09.2016 № 11310) и Министерства здравоохранения Республики Марий Эл (письмо от 22.09.2016 № 11402) если организация, имеющая лицензию на медицинскую деятельность в одном субъекте Российской Федерации, решит организовать такую деятельность дополнительно в другом субъекте Российской Федерации, ей необходимо уведомить лицензирующий орган соответствующего субъекта Российской Федерации с приложением к уведомлению заявления о переоформлении лицензии в связи с появлением нового адреса места осуществления деятельности. Лицензия на осуществление медицинской деятельности от 25.05.2016 № ЛО-21-01-001483 предоставлена ООО (г. Чебоксары, проспект Максима Горького, д. 33, пом. 18). Однако в лицензии отсутствуют адреса мест осуществления медицинской деятельности на территории Республики Марий Эл. Следовательно, ООО не имеет законного права на осуществление медицинской деятельности в Республике Марий Эл. Осуществление медицинской деятельности по адресам, не указанным в лицензии, является безлицензионной деятельностью.

При этом у ИП М. имеется лицензия только на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию медицинской техники от 11.04.2012 № ФС-99-03-002797. Лицензией на осуществление медицинской деятельности (в частности на проверку зрения) индивидуальный предприниматель не обладает, что не оспаривалось предпринимателем при рассмотрении дела.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой медицинской услуги, на оказание которой отсутствует соответствующая лицензия, а, следовательно, реклама нарушает пункт 7 статьи 7 Закона о рекламе.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела подтверждается, что товарный знак «Имидж Оптика» зарегистрирован за ООО.

Между индивидуальным предпринимателем М. и ООО заключен лицензионный договор на использование товарного знака от 27.02.2013, по условиям которого правообладатель предоставляет пользователю неисключительное право использования товарного знака (неисключительная лицензия), приоритет в охране которого установлен на основании заявки на регистрацию товарного знака от 27.02.2013, входящий номер <...>, регистрационный номер <...>, включая право на воспроизведение товарного знака на любых носителях, включая товары, упаковочные материалы, сопроводительную и деловую документацию, предложения о продаже товаров, информационные вывески, указатели, средства размещения рекламы (пункт 1.1.2 указанного договора).

Макет рассматриваемой рекламы разработан предпринимателем и направлен в редакцию газеты. Рекламная информация оплачена индивидуальным предпринимателем М., что подтверждается платежным поручением от 07.07.2016 № 89 с назначением платежа «за размещение объявления счет 184 от 10.06.2016».

Таким образом, рекламодателем и рекламопроизводителем рекламной информации является индивидуальный предприниматель М.

Рекламная статья размещена в газете «Морко мланде», следовательно, рекламораспространителем в рассматриваемом случае выступает МАУ.

В соответствии с пунктами 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Закона о рекламе несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

По результатам рассмотрения материалов дела Комиссия Марийского УФАС России, учитывая отсутствие доказательств прекращения нарушения законодательства о рекламе, считает необходимым выдать МАУ, ИП М. обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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, размещенную в номере 22 (10340) от 10.06.2016 на странице 8 газеты «Морко мланде», следующего содержания:



поскольку нарушены требования пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать муниципальному автономному учреждению, индивидуальному предпринимателю предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в соответствии со 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

ПРЕДПИСАНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ
ПО ДЕЛУ № 03-21/50-2016

«07» ноября 2016 года

г. Йошкар-Ола

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии –

член Комиссии –

член Комиссии –

на основании своего решения от «07» ноября 2016 года по делу № 03-21/50-2016 о признании ненадлежащей рекламы, распространённой в номере 22 (10340) от 10.06.2016 на странице 8 газеты «Морко мланде», следующего содержания:



в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Муниципальному автономному учреждению в семидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить распространение рекламы медицинской услуги без лицензии на осуществление медицинской деятельности и без указания предупреждения о наличии противопоказаний, необходимости ознакомления с инструкцией или получения консультации специалистов

2. Муниципальному автономному учреждению представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в течение трех дней с момента его исполнения.

Пунктом 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ
ПО ДЕЛУ № 03-21/50-2016

«07» ноября 2016 года

г. Йошкар-Ола

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике

Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии –

член Комиссии –

член Комиссии –

на основании своего решения от «07» ноября 2016 года по делу № 03-21/50-2016 о признании ненадлежащей рекламы, распространённой в номере 22 (10340) от 10.06.2016 на странице 8 газеты «Морко мланде», следующего содержания:



в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю М. в семидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить распространение рекламы медицинской услуги без лицензии на осуществление медицинской деятельности и без указания предупреждения о наличии противопоказаний, необходимости ознакомления с инструкцией или получения консультации специалистов.

2. Индивидуальному предпринимателю М. представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в течение трех дней с момента его исполнения.

Пунктом 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ предусмотрена административная

ответственность за невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии