Исх. №АР-08/10888 от 25.07.2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел о нарушении законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <…> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <…> – (должностное лицо)

<…> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/05/24-921/2019 в отношении НУЗ «Отделенческая клиническая больница на станции Казань ОАО «РЖД» (420061, РТ, г. Казань, ул. Николая Ершова, д. 65; ОГРН 1041630217232, ИНН/КПП 1660072927/166001001, дата регистрации юридического лица: 04.08.2004 г.) по факту распространения в г. Казани на ул. Баумана, 45 рекламной информации с текстом следующего содержания: «РЖД Медицина НУЗ «Отделенческая клиническая больница на станции Казань ОАО «РЖД» Многопрофильное лечебное учреждение Прием специалистов Проведение мед. Осмотров и оформление справок…», которая имеет признаки нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведения государственного надзора, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) был установлен факт распространения в г. Казани на ул. Баумана, 45 рекламной информации с текстом следующего содержания: «РЖД Медицина НУЗ «Отделенческая клиническая больница на станции Казань ОАО «РЖД» Многопрофильное лечебное учреждение Прием специалистов Проведение мед. Осмотров и оформление справок…», которая имеет признаки нарушения Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 3 Закона «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Информация со сведениями: «РЖД Медицина НУЗ «Отделенческая клиническая больница на станции Казань ОАО «РЖД» Многопрофильное лечебное учреждение Прием специалистов Проведение мед. Осмотров и оформление справок……» в силу статьи 3 Закона «О рекламе» является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к медицинским услугам.

Распространяемая реклама НУЗ «Отделенческая клиническая больница на станции Казань ОАО «РЖД» представлена ниже:

Управлением составлен акт фиксации рекламы от 31.05.2019 г.

Согласно пункту 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 8 октября 2012 г. N 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 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).

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона «О рекламе», не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 г. №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» при рассмотрении дел о привлечении лиц к административной ответственности, предусмотренной статьей 14.3 КоАП РФ, за размещение рекламы, в которой отсутствует часть необходимой информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования, судам надлежит учитывать следующее:

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.

В рекламе медицинских услуг, распространенной в г. Казани на ул. Баумана, отсутствует предупреждающая надпись о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы - это 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

В соответствии с пояснениями НУЗ «Отделенческая клиническая больница на станции Казань ОАО «РЖД» согласно Постановлением пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58, пункт 10 статьи 2 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» раскрывает содержание понятия "медицинская деятельность".

Из взаимосвязанного толкования указанных норм следует, что понятие "медицинская

деятельность" шире, чем понятие "медицинская услуга".

В связи с этим судам необходимо учитывать, что правила, установленные частью 7 статьи 24 Закона о рекламе, не распространяются на рекламу медицинской деятельности, не связанной с оказанием медицинских услуг и лекарственными средствами.

Однако, доводы НУЗ «Отделенческая клиническая больница на станции Казань ОАО «РЖД» подлежат отклонению в соответствии с нижеследующим.

Согласно пункту 4 статьи 2 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», медицинская услуга - 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 Российской Федерации от 13.10.2017 №804н (далее - Номенклатура).

При этом указание в рекламе способов воздействия на организм человека, полностью совпадающих с наименованием медицинских услуг, содержащихся в Номенклатуре, позволяет квалифицировать такую рекламу в качестве рекламы медицинских услуг, при отсутствии в такой рекламе иной информации, позволяющей выделить иные объекты рекламирования, в том числе при отсутствии в рекламе раскрытия содержания того или иного метода профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации.

В соответствии с пунктом 2 Номенклатуры, алгоритм кодирования медицинской услуги в Номенклатуре представлен на схеме:

X. XX. XX(X <*>). XXX. XXX

/\ /\ /\ /\ /\

подвид медицинской услуги

вид медицинской услуги

класс медицинской услуги

тип медицинской услуги

раздел медицинской услуги

<*> Для раздела "В".

Код услуги состоит из буквенно-цифрового шифра от 8 до 11 (12 <*>) знаков. Первый знак обозначает раздел услуги, второй и третий знаки - тип медицинской услуги, четвертый и пятый (шестой <*>) знаки - класс медицинской услуги (анатомо-функциональная область и/или перечень медицинских специальностей), с шестого по одиннадцатый знаки (с седьмого по двенадцатый <*>) - вид, подвид услуги.

Перечень медицинских услуг разделен на два раздела: "А" и "В", построенные по иерархическому принципу.

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.

Классы раздела "В" (от 001 до 070) обозначают перечень медицинских специальностей в том числе под номером значится 052 - ультразвуковая диагностика, под номером 054 – физиотерапия, под номером 016 - клиническая лабораторная диагностика.

В разделе "А" обозначают определенный тип медицинской услуги, в том числе 06 - рентгенологические исследования с их последующим описанием и рентгенотерапия.

В соответствии с Номенклатурой, ультразвуковое исследование является медицинской услугой под различными кодами, в зависимости от области исследования, в том числе А04.06.001 ультразвуковое исследование селезенки, А04.14.001 ультразвуковое исследование печени, таким образом, ультразвуковое исследование является медицинской услугой, представляющую собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение.

Таким образом, в рекламе НУЗ «Отделенческая клиническая больница на станции Казань ОАО «РЖД» размещены типы медицинских услуг в соответствии с Номенклатурой.

С учетом изложенного, рекламное объявление с текстом следующего содержания: «РЖД Медицина НУЗ «Отделенческая клиническая больница на станции Казань ОАО «РЖД» Многопрофильное лечебное учреждение Прием специалистов Проведение мед. Осмотров и оформление справок…» имеет признаки нарушения части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6, 7 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель, рекламораспространитель.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель.

Статьей 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации. При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю

осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы (письмо ФАС России от 31.05.2016 N АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе»).

Рекламодателем, в соответствии рекламным материалом является НУЗ «Отделенческая клиническая больница на станции Казань ОАО «РЖД» (420061, РТ, г. Казань, ул. Николая Ершова, д. 65; ОГРН 1041630217232, ИНН/КПП 1660072927/166001001, дата регистрации юридического лица: 04.08.2004 г.).

В адрес Управления поступила информация, представленная НУЗ «Отделенческая клиническая больница на станции Казань ОАО «РЖД», согласно которой 31 мая 2019 года в период времени с 12:00 ч. До 14:00 ч. на ул. Баумана г. Казани совместно с Татарстанским региональным отделением ВОД «Волонтеры-медики» была проведена акция, целью которой являлось мотивирование населения на отказ от курения. Таким образом информация размещалась один раз в ходе акции, и была демонтирована сразу после ее окончания.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу НУЗ «Отделенческая клиническая больница на станции Казань ОАО «РЖД» (420061, РТ, г. Казань, ул. Николая Ершова, д. 65; ОГРН 1041630217232, ИНН/КПП 1660072927/166001001, дата регистрации юридического лица: 04.08.2004 г.) «РЖД Медицина НУЗ «Отделенческая клиническая больница на станции Казань ОАО «РЖД» Многопрофильное лечебное учреждение Прием специалистов Проведение мед. Осмотров и оформление справок…», нарушающей требования части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Предписание не выдавать, так как акция носила разовый характер, на данный момент реклама не распространяется.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии:	<…> – (должностное лицо)
Члены Комиссии:	<…> – (должностное лицо)
	<…> – (должностное лицо)