

РЕШЕНИЕ

10 мая 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии: <...>– заместителя руководителя-начальника отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

члены Комиссии: <...>– главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

<...>– ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 122-08/2017, возбужденное по факту размещения ненадлежащей рекламы по факту размещения ненадлежащей рекламы медицинского центра «Источник» со сведениями: «...пожалуй лучшие врачи города...» с признаками нарушения требований пункта 1) части 3 статьи 5 Федерального Закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в присутствии:

- представителя Общества с ограниченной ответственностью «ПолиКлиника» (далее – ООО «ПолиКлиника») по доверенности № 7 от 17.01.2018 – <...>,

- представителя ООО «ПолиКлиника» по доверенности № 1 от 10.01.2018 – <...>,

- представителя Общества с ограниченной ответственностью «Скай-медиа» (далее – ООО «Скай-медиа») по доверенности № 1 от 10.01.2018 – <...>,

УСТАНОВИЛА:

в Челябинское УФАС России поступило заявление физического лица по факту размещения ненадлежащей рекламы медицинского центра «Источник» со сведениями: «...пожалуй лучшие врачи города...».

Из заявления следует, что в эфире радиопрограммы «L-radio» транслируется реклама медицинского центра «Источник» со сведениями: «...пожалуй лучшие врачи города...».

Кроме того, Заявитель указывает, что в сети «Интернет» на сайте www.ci74.ru также присутствуют сведения: «Пожалуй лучшие врачи города».

По мнению Заявителя, распространение указанной рекламы нарушает

требования законодательства Российской Федерации о рекламе.

С целью проверки фактов, изложенных в заявлении, специалистами Челябинского УФАС России осуществлен осмотр сайта www.ci74.ru, о чем составлен Акт осмотра № 167-2017 от 23 ноября 2017 года. Установлено: По ссылке <https://ci74.ru> осуществляется переход на сайт лица, осуществляющего деятельность под коммерческим обозначением «Клиника «Источник».

На главной странице размещены баннеры с меняющимся кадром по типу слайд-шоу, в том числе баннер, содержащий сведения «Пожалуй, лучшие врачи Челябинска*», «Команда врачей профессионалов» и активная ссылка «подробнее».

При активации ссылки «подробнее» происходит перенаправление на страницу <http://ci74.ru/sotrudniki/>, содержащую перечень всех сотрудников Клиники «Источник» с фотографиями. Информация, раскрывающая «*», отсутствует.

Кроме того на главной странице в виде блоков присутствуют сведения: «Взрослая клиника», «Детская клиника», «Косметология», «Отделение индивидуального сопровождения», «Скорая помощь», «ДМС».

При активации блока «Отделение индивидуального сопровождения» происходит перенаправление на страницу <http://ci74.ru/otdelenie-individualnogo-soprovozhdenija/>, на которой присутствуют баннеры с меняющимся кадром по типу слайд-шоу, в том числе баннер, содержащий сведения «Лучшие врачи города для Вас и Вашей семьи».

Ниже в виде блока с изображением стетоскопа также присутствуют сведения «Лучшие врачи города для Вас и Вашей семьи» и активная ссылка «подробнее», при активации которой происходит разворот данного блока и появляется информация: «Отделение индивидуального сопровождения - это не просто Ваш семейный врач, это команда высококвалифицированных специалистов, лучших врачей нашей клиники.».

На периферии интернет-страницы <https://ci74.ru> размещены сведения: «Лицензия ЛО-74-01-003908 от 11.01.2017 г.», «ООО «Поликлиника».

Редакцией радиопрограммы «L-radio» (Индивидуальный предприниматель <...>) по запросу Челябинского УФАС России представлены сведения, согласно которым рекламодателем рекламы медицинского центра «Источник» является Общество с ограниченной ответственностью «Поликлиника» (далее – ООО «Поликлиника»), что подтверждается Договором на размещение рекламы от 18 февраля 2017 года (далее – Договор).

Согласно пункту 2.1 Договора ООО «Поликлиника» предоставляет ИП <...> материальный носитель аудиовизуальной рекламной информации. При этом, в соответствии с пунктом 2.2. Договора Заказчик, в данном случае ООО «Поликлиника», обязан совместно с материальным носителем рекламной информации представить документы, в случае если рекламируемая деятельность подлежит обязательному лицензированию, сертификации или на ее осуществление необходимы иные разрешительные документы.

ИП <...> указано, что при заключении договора на размещение рекламной

информации ООО «Поликлиника» представлены документы, подтверждающие сведения, присутствующие в рекламе, а именно копия Диплома победителя конкурса «Клиника года 2016. Южный Урал» в номинации «Лучшая клиника семейного здоровья», конкурса «Клиника года 2017. Южный Урал» в номинации услуги в области оториноларингологии, проводимые АО ИД «Комсомольская Правда» при поддержке Министерства здравоохранения Челябинской области.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет», регистратором доменных имен «ci74.ru» является ООО «Регтайм».

ООО «Регтайм» представило письменные сведения, что администратором доменного имени «ci74.ru» является <...> (далее – <...>).

Предченко Д. Н. в письменных пояснениях указал, что права владения и пользования доменным именем www.ci74.ru на основании Договора аренды доменного имени б/н от 08.02.2016 переданы ООО «Поликлиника».

ООО «Поликлиника» представило письменные пояснения, которые поддержаны представителями Общества на заседании Комиссии, из которых следует, что ООО «Поликлиника» под коммерческим обозначением Клиника «Источник» осуществляет деятельность с 15 ноября 2015 года по адресу: г. Челябинск, ул. 40-летия Победы, д. 11, нежилое помещение № 1 (Лицензия Министерства здравоохранения Челябинской области ЛО-74-01-003336 от 11.11.2015), 22 января 2017 года по адресу: г. Челябинск, ул. Чичерина, д. 34-а, помещение 1, открыто второе подразделение (Лицензия Министерства здравоохранения Челябинской области ЛО-74-01-003908).

Из письменных пояснений следует, что по результатам проведения АО ИД «Комсомольская правда» конкурса при поддержке Министерства здравоохранения Челябинской области Клиника «Источник» стала победителем в номинации «Клиника года-2016. Южный Урал», «Лучшая клиника семейного здоровья 2016», «Клиника года-2017. Южный Урал», «Услуги в области отоларингологии 2017». По данным исследования, проводимого журналом «Деловой квартал» в рейтинге частных многопрофильных клиник Челябинска Клиника «Источник» занимает 1 место среди Клиник амбулаторной помощи. Согласно данным Федерального медицинского портала «ПроДокторов» Клиника «Источник» входит в ТОП-10 клиник г. Челябинска по мнению пациентов.

Кроме того, представителями ООО «Поликлиника» на заседании Комиссии указано, что Клиника «Источник» имеет множество благодарственных писем, а также награды победителей в конкурсе, проводимом Министерством здравоохранения Челябинской области на звание «Лучшего врача года», в подтверждение чего представлены сведения о персонале ООО «Поликлиника» в табличной форме, включая такие сведения, как опыт работы, награды, квалификационная категория и т.д.

Также из пояснений следует, что 15 мая 2017 года между ним и ООО «Скай-медиа» заключен договор № 28 на оказание рекламных услуг (далее – Договор), предметом которого является изготовление ООО «Скай-медиа» рекламных материалов, в том числе аудиоролики, макеты наружной рекламы, материалы для наполнения официального сайта ООО «Поликлиника» (создание графических изображений и размещение их на официальном сайте в рекламных целях с учетом требований

законодательства РФ о рекламе, создание и наполнение контентом сайта, создание форм, дополнительных страниц, каталогов) и иные рекламные материалы, а ООО «Поликлиника» обязуется принимать результат выполненных работ, оказанные услуги и оплачивать их (пункт 1.1.).

В соответствии с пунктом 1.2. Договора, исполнитель (ООО «Скай-медиа») является рекламопроизводителем, который обязан соответствующим образом обработать информацию, предоставленную Заказчиком (ООО «Поликлиника»), приводя ее в форму, готовую для распространения в качестве рекламы и соответствующую требованиям законодательства РФ о рекламе.

Раздел 2 Договора определяет права и обязательства сторон, в частности исполнитель (ООО «Скай-медиа») обязан при оказании услуг неукоснительно следовать требованиям действующего законодательства Российской Федерации (пункт 2.1.4.), разработать рекламные материалы согласно заявкам Заказчика (ООО «Поликлиника») с учетом требований законодательства РФ (пункт 2.1.5.).

Ответственность за соответствие рекламного материала требованиям законодательства РФ о рекламе в силу пункта 5.2 Договора возложена на рекламопроизводителя, то есть ООО «Скай-медиа».

С учетом изложенного, ООО «Поликлиника» считает, что в отсутствие в штате Общества специалиста по рекламе, проявило должную осмотрительность, предприняло все меры по недопущению нарушения требований действующего законодательства путем заключения Договора с лицом, специализирующемся на оказании услуг в области рекламы, и, следовательно, по мнению ООО «Поликлиника» ответственность за допущенное нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе несет ООО «Скай-медиа», являющееся рекламопроизводителем, с учетом положений заключенного Договора.

ООО «Скай-медиа» представило письменные пояснения, из которых следует, что в процессе изготовления рекламных материалов ООО «Поликлиника» были предоставлены дипломы, что и явилось причиной создания спорного рекламного материала.

Из пояснений также следует, что ООО «Скай-медиа» осуществило наполнение сайта www.ci74.ru.

Баннер, присутствующий на главной странице со сведениями «Пожалуй, лучшие врачи города...» имеет активную ссылку «Подробнее», при активации которой происходит перенаправлении на страницу с перечнем всех врачей клиники «Источник», что предоставляет возможность ознакомиться с квалификацией специалистов, многочисленные звания которых и высочайшая квалификация, свидетельствуют о том что указанные врачи являются одними из лучших специалистов в своих направлениях.

По мнению ООО «Скай-медиа», наличие в рекламе слова «Пожалуй» устраняет степень превосходства рекламируемых услуг, поскольку с использованием в рекламе данного слова фраза приобретает предположительный характер, тем самым призывая потребителей рекламы сформировать собственное мнение и сделать собственный вывод

относительно специалистов клиники «Источник». Словосочетание «Пожалуй лучшие» воспринимается как качество – что с врачами лучше, чем без них, не затрагивает деловую репутацию других медицинских учреждений, соответственно, не нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные материалы, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к следующим выводам.

В городе Челябинске в эфире радиопрограммы «L-radio» транслируется реклама медицинского центра «Источник» со сведениями: «...пожалуй лучшие врачи города...».

Также в сети «Интернет» на общедоступном сайте www.ci74.ru присутствуют баннеры с меняющимся кадром по типу слайд-шоу, в том числе баннер, содержащий сведения «Пожалуй, лучшие врачи Челябинска*».

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 (статья 3 Закона о рекламе).

Антимонопольным органом в письме от 28.08.2015 № АК/45828/15 отражена позиция относительно рекламы в сети «Интернет», в отдельных случаях, когда размещаемая на сайте информация направлена не столько на информирование потребителя об ассортименте товаров или деятельности компании, сколько на привлечение внимания к конкретному товару и его выделение среди однородных товаров (например, всплывающий баннер), такая информация может быть признана рекламой.

Поскольку баннеры, размещенные на главной странице интернет-ресурса www.ci74.ru выполнены по типу слайд-шоу со сменой кадра и в виде отдельных блоков, привлекают внимание неопределенного круга лиц – посетителей общедоступной сети «Интернет», информация, выполненная указанным способом, признается рекламной и должна соответствовать требованиям рекламного законодательства.

Данная информация предназначена для неопределенного круга лиц, формирует и поддерживает интерес к услугам, оказываемым медицинским центром «Источник» (далее – ООО «Поликлиника»), имеет конечной целью привлечение клиентов для получения медицинских услуг, следовательно, указанная информация является рекламой.

Согласно пункту 1) части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

С учетом положений Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – Постановление № 58) использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слова, в

том числе «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Несмотря на то, что ООО «Поликлиника» при заключении с ИП <...>договора на размещение рекламы в эфире радиопрограммы «L-radio» представлены Дипломы победителя конкурсов «Клиника года 2016. Южный Урал» в номинации «Лучшая клиника семейного здоровья», конкурса «Клиника года 2017. Южный Урал» в номинации услуги в области оториноларингологии, в содержании рекламы не указан конкретный критерий (например, «лучшая клиника семейного здоровья», «клиника года в области отоларингологии» и т.д.), по которому осуществляется сравнение, со ссылками на подтверждение данных сведений документами, в частности на наличие дипломов победителей конкурсов.

Довод представителя ООО «Скай-Медиа» о том, что фраза «Пожалуй лучшие врачи...» не имеет смысла превосходства, ввиду наличия вводного слова «пожалуй», не принят Комиссией, поскольку слово «пожалуй» выражает допущение определённой возможности, склонность согласиться (данные свободной электронной энциклопедии «Викисловарь»).

Таким образом, реклама медицинского центра «Источник», размещенная в сети «Интернет» на сайте www.ci74.ru, а также в эфире радиопрограммы «L-radio» не соответствует требованиям пункта 1) части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 3 статьи 5 Закона о рекламе – рекламодатель.

Исходя из понятия рекламодателя, изложенного в статье 3 Закона о рекламе это, по сути, заказчик рекламы, т.е. то лицо, в чьих интересах осуществляется распространение и размещение рекламы. Соответственно таким лицом могут выступать изготовитель, продавец, фирма, оказывающая услуги, частное лицо и так далее.

Рекламодателем рекламы, распространяемой в эфире радиопрограммы «L-radio» согласно представленному Договору является ООО «Поликлиника»; рекламодателем рекламы в сети «Интернет» на сайте www.ci74.ru является ООО «Поликлиника», в интересах которого распространена указанная реклама.

Поскольку в соответствии с Договором производство рекламы осуществляет ООО «Скай-Медиа» и на него возложена ответственность за соответствие рекламы требованиям законодательства Российской Федерации, в том числе при подготовке текста рекламной информации, которая самостоятельно осуществлялась Обществом, не усматривается нарушений требования пункта 1) части 3 статьи 5 Закона о рекламе со стороны ООО «Поликлиника».

Часть 8 статьи 38 Закона о рекламе устанавливает, что рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в [частях 6 и 7](#) настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Рекламопроизводителем является лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму (пункт 6 статьи 3 Закона о рекламе).

Исходя из материалов дела, рекламопроизводителем является ООО «Скай-медиа», с которым у ООО «Поликлиника» заключен договор, предметом которого является наполнения интернет-сайта www.ci74.ru, в том числе рекламными материалами, а также разработка и производство рекламы для трансляции в эфире радиопрограммы «L-radio».

В соответствии с пунктом 2.1.5. Договора на ООО «Скай-медиа» возложена обязанность по осуществлению производства и проверки рекламы на соответствие требованиям действующего законодательства, соответственно, ООО «Скай-Медиа», являясь рекламопроизводителем в силу пункта 6 статьи 3 Закона, в данном случае несет ответственность за допущенные нарушения.

В материалы дела ООО «Поликлиника» и ООО «Скай-медиа» представлены документы и письменные пояснения, согласно которым распространение рекламной информации со сведениями: «Пожалуй лучшие врачи...» в настоящее время прекращено, в связи с чем Комиссия считает возможным не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 ООО «Скай-Медиа» нарушившим пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, при производстве рекламы со сведениями: «Пожалуй лучшие врачи...», распространявшейся в сети «Интернет» на общедоступном сайте www.ci74.ru, и в эфире радиопрограммы «L-radio».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Скай-Медиа» и его должностного лица.

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