

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/24-672/2022

21 октября 2022 года
город Омск

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 материалы дела № 055/05/24-672/2022 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Ералаш», ИНН 5506064520, ОГРН 1065506035044, адрес: 644027, г. Омск, пр-т Космический, д. 49 (далее – ООО «Ералаш»), обществом с ограниченной ответственностью «Атлантида», ИНН 5504228148, ОГРН 1115543038962, адрес: 644083, г. Омск, ул. Бородина, д. 10, к. 3, кв. 31 (далее – ООО «Атлантида»), индивидуальным предпринимателем (...) требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие законных представителей ООО «Ералаш» и ООО «Атлантида», ИП (...), извещенных надлежащим образом,

в присутствии представителя ООО «Атлантида», ООО «Ералаш», ИП (...) (...) (доверенности от 01.09.2022)

УСТАНОВИЛА:

В результате проведения 07.07.2022 мероприятий по контролю за соблюдением обязательных требований законодательства Российской Федерации о рекламе Управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области зафиксирован факт размещения на фасаде дома № 16 по ул. Маяковского в городе Омска информации следующего содержания: «Честная стоматология от 19500 имплантация Честная стоматология – мы зубы не заговариваем 277-400 пр-т. Маркса, 33».

По определению, данному статьей 3 Федерального закона о «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 наружным способом в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к оказываемой услуге – имплантации (зубов).

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

Рекламируемая услуга подразумевает стороннее вмешательство в организм человека.

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

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.

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 рекламируемая услуга «имплантация» относится к медицинским, в том числе: протезирование зуба с использованием имплантата (код услуги А16.07.006), внутрикостная дентальная имплантация (код услуги А16.07.054).

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.

В письме ФАС России от 22.06.2020 № ДФ/52241/20 «О рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, методов народной медицины» указано, что *норма требует включать в содержание рекламы лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий один из видов предупреждения:*

- о наличии противопоказаний к их применению и использованию;

- о необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования;

- о необходимости получения консультации специалистов.

При этом в зависимости от вида объекта рекламирования рекламодатель самостоятельно вправе определить, какой из этих видов предупреждения использовать в рекламе.

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

Согласно сведениям электронного справочника 2ГИС (Омск) стоматологическая клиника «Честная стоматология» расположена по адресу: г. Омск, пр. К. Маркса, д. 33.

На сайте стоматологической клиники «Честная стоматология» <https://chestnaya-stomatologiya.ru/> указано, что медицинские услуги населению оказывает ООО «Ералаш» на основании выданной Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения лицензии № Л041-01165-55/00153222 (лицензируемый вид деятельности: медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково», место предоставления медицинской услуги: г. Омск, пр. К. Маркса, д. 33, пом. 9П).

Установлено, что указанный в рекламе номер телефона для связи 277-400 предоставлен в пользование ООО «Ералаш».

Администрацией города Омска указано о том, что владельцем рекламной конструкции № 356-21-рм на фасаде дома № 16 по ул. Маяковского является ООО «Атлантида».

Определением от 16.08.2022 Омским УФАС России в отношении ООО «Ералаш», ООО «Атлантида» возбуждено дело по признакам нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», определением от 07.09.2022 к участию в рассмотрении дела привлечен ИП (...) в качестве лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

ООО «Атлантида» указало: (...).

В качестве доказательства представлена копия договора от 10.01.2022 № 1-P-22 о безвозмездном пользовании, исходя из условий которого ООО «Атлантида» как владелец рекламной конструкции передает ИП (...) в пользование на срок действия договора (до 21.04.2023) рекламную конструкцию по адресу: г. Омск, ул. Маяковского, д. 16.

Между ИП (...) и ООО «Ералаш» заключен договор от 18.05.2022 № 24/22 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

При этом ИП (...) указал, что (...)

ООО «Ералаш» представлены письменные пояснения: (...)

К пояснениям приложена копия договора от 18.05.2022 № 24/22.

На заседании (...) подтвердил ранее данные письменные пояснения ИП (...), обратил внимание Комиссии на тот факт, что в настоящее время реклама по адресу: г. Омск, ул. Маяковского, д. 16 приведена в соответствие Федеральному закону «О рекламе».

Представлены дополнительные пояснения ИП (...), из которых следует: (...)

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»).

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», с учетом материалов дела ИП (...) является и рекламодателем, и рекламораспространителем.

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

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения, Комиссия пришла к выводу о нарушении ИП (...) требований части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» при распространении наружной рекламы медицинских услуг.

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 Комиссии представлены фотоснимки, свидетельствующие о том, что в рассматриваемой рекламе присутствует информация, предусмотренная частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

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 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Прекратить производство по делу № 055/05/24-672/2022, возбужденное в отношении ООО «Ералаш» (ИНН 5506064520, ОГРН 1065506035044) и ООО «Атлантида» (ИНН 5504228148, ОГРН 1115543038962).

2. Признать рекламу ИП (...) «Честная стоматология от 19500 имплантация Честная стоматология – мы зубы не заговариваем 277-400 пр-т. Маркса, 33», изготовленную и распространенную 07.07.2022 по адресу: г. Омск, ул. Маяковского, д. 16, ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

3. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП (...) не выдавать.

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

Решение изготовлено в полном объеме 24.10.2022.

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