

РЕШЕНИЕ

13 сентября 2013 года

(изготовление решения в полном объеме)

03 сентября 2013 года

№ 03-01/7822_____

(оглашение резолютивной части)

г. Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия, Коми УФАС России), в составе: <...>,

рассмотрев материалы дела № Р 03-02/13, возбужденного в отношении ООО «Северный вестник» по факту распространения на странице 4 № 42 (712) от 19.10.2012 газеты «Северный вестник» рекламы следующего содержания: «КАБИНЕТ ПСИХОЛОГА – Психологическое консультирование (индивидуальное, семейное, детско-родительское и подростковое) – Психодиагностика – Тестирование - Авторские и стандартизированные методики Предварительная запись по телефону 8-963-556-50-45 Реклама» с признаками нарушения требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

в отсутствие:

- ООО «Северный вестник» (адрес места нахождения: Республика Коми, г. Воркута, ул. Горняков, д. 15), надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается уведомлением о вручении 26.08.2013 почтового отправления № 16700072588185, письмом от 28.08.2013 (вх. № 5010 от 02.09.2013) направившего ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества;

- Велеса Артема Сергеевича (до 11.07.2013 – Яблонский Артем Сергеевич, адрес места жительства: Республика Коми, г. Воркута, п. Северный, ул. Крупской, д. 4, кв. 10), надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела;

УСТАНОВИЛА:

Коми УФАС России в ходе осуществления государственного надзора за

соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе выявлено распространение на странице 4 № 42 (712) от 19.10.2012 газеты «Северный вестник» рекламы следующего содержания: «КАБИНЕТ ПСИХОЛОГА – Психологическое консультирование (индивидуальное, семейное, детско-родительское и подростковое) – Психодиагностика – Тестирование - Авторские и стандартизированные методики Предварительная запись по телефону 8-963-556-50-45 Реклама» (далее – рассматриваемая реклама).

По указанному факту Определением № 03-01/1112 от 13.02.2013 возбуждено дело № Р 03-02/13 по признакам нарушения ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе в отношении ООО «Северный вестник».

Определением № 03-01/1825 от 06.03.2013 о продлении срока и отложении рассмотрения дела № Р 03-02/13 в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен индивидуальный предприниматель <...> (далее ИП).

Определением № 03-01/6319 от 22.07.2013 рассмотрение дела № Р 03-02/13 приостанавливалось в связи с необходимостью установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП

Согласно справке УФМС России по Республике Коми от 02.08.2013, представленной в материалы дела № Р 03-02/13, <...>. 11.07.2013 изменил фамилию на <...>, зарегистрирован по адресу: <...>.

Определением № 03-01/7028 от 16.08.2013 производство по делу № Р 03-02/13 возобновлено.

Письмом Коми УФАС России № 03-01/7030 от 16.08.2013 копия определения № 03-01/7028 от 16.08.2013 направлена <...> по адресу его регистрации. Также Коми УФАС России извещало <...> о месте и времени рассмотрения настоящего дела телеграммой, поданной 29.08.2013 по адресу его регистрации. Согласно почтовому уведомлению от 01.09.2013 телеграмма <...> не доставлена, квартира закрыта, адресат по извещению за телеграммой не является.

В соответствии со ст. 123 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации лица, участвующие в деле, считаются извещенными надлежащим образом арбитражным судом, в том числе если, несмотря на почтовое извещение, адресат не явился за получением копии судебного акта, направленной арбитражным судом в установленном порядке, о чем организация почтовой связи уведомила арбитражный суд. Применив по аналогии положения указанной нормы, Комиссия сочла <...> подлежащим образом извещенным о времени и месте рассмотрения дела № Р 03-02/13.

Из материалов дела № Р 03-02/13 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с п. 1 ст. 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена в периодическом печатном издании посредством размещения ее на странице 4 № 42 (712) от 19.10.2012 газеты «Северный вестник»;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования – кабинету психолога и оказываемым в данном кабинете услугам по: психологическому консультированию (индивидуальному, детско-родительскому и подростковому), психодиагностике, тестированию, авторским и стандартизированным методикам, формированию и поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Таким образом, информация, размещенная в газете «Северный вестник» на странице 4 № 42 (712) от 19.10.2012, является рекламой.

Согласно ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе реклама лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники 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 ч. 4 ст. 2 Закона о рекламе специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Рассматриваемая реклама не является явно не относящейся к рекламе медицинских услуг.

Согласно ст. 2 Федерального закона № 323 от 21.11.2011 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга – медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Перечень медицинских услуг утвержден приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» (далее – Номенклатура медицинских услуг).

Номенклатура медицинских услуг представляет собой перечень медицинских услуг, разделенных на два класса: «А» и «В», построенных по иерархическому принципу. Класс «А» включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение. Разделы класса «А» обозначают определенный тип медицинской услуги, в том числе:

A13.29.006 – психологическое консультирование;

A13.29.006.001 - индивидуальное психологическое консультирование;

A13.29.006.003 - семейное психологическое консультирование.

Следовательно, рассматриваемая реклама является рекламой медицинских услуг, на которую распространяются требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Рассматриваемая реклама не содержит ни одного из предусмотренных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе видов предупреждений.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена в нарушение требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе несут и рекламодатель, и рекламораспространитель.

Согласно ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6, 7 настоящей статьи, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Рассматриваемая реклама размещена в газете «Северный вестник», учредителем которой, согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № 3-4594 от 18.07.2000, является ООО «Северный вестник».

Согласно письменным пояснениям, представленным ООО «Северный вестник» в материалы рекламного дела, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП, рекламораспространителем и рекламопроизводителем – ООО

судами Федерального закона «О рекламе».

Согласно указанному Постановлению, понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 № 1664н.

В соответствии с пунктами 3, 9 ст. 2 Федерального закона № 323 от 21.11.2011 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» пациент - физическое лицо, которому оказывается медицинская помощь или которое обратилось за оказанием медицинской помощи независимо от наличия у него заболевания и от его состояния; медицинская помощь - комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг.

Таким образом, пациентом, в понимании Федерального закона № 323 от 21.11.2011 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», может выступать и клиент психолога, обратившийся за оказанием соответствующих услуг, которые, в силу положений Номенклатуры медицинских услуг, отнесены к медицинским.

В связи с вышеизложенным, Комиссией отклонены доводы ООО «Северный вестник» и ИП о том, что рассматриваемая реклама не является рекламой медицинских услуг.

Согласно п. 2.2 Устава ООО «Северный вестник», копия которого имеется в материалах рекламного дела, Общество вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом, в том числе издание еженедельной газеты на 4 – 12 полосах и её распространение на территории г. Воркуты и Республики Коми.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ № 2695 от 26.03.2013 основным видом экономической деятельности ООО «Северный вестник» является издание газет.

В соответствии с выпиской из ЕГРИП № 1068 от 26.03.2013 видами экономической деятельности ИП являются, в том числе предоставление социальных услуг, предоставление прочих персональных услуг.

Из вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама размещена ООО «Северный вестник» и ИП Яблонским А.С. с целью получения прибыли от их экономической деятельности, что отвечает целям предпринимательской деятельности.

Согласно письменным пояснениям ООО «Северный вестник», представленным в материалы рекламного дела, ответственность за соблюдение Обществом законодательства о рекламе согласно пунктам 1.4, 1.5, 2.4, 3.7, 3.9, 3.15 должностной инструкции возложена на коммерческого директора Общества <...>.

Однако из вышеуказанного документа не следует, что на указанное должностное лицо возложена обязанность по обеспечению соответствия размещаемых рекламных материалов требованиям Закона о рекламе и корреспондирующая этой обязанности ответственность.

В соответствии с п. 10.1 Устава ООО «Северный вестник» единоличным

исполнительным органом Общества является директор.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ № 2695 от 26.03.2013 в отношении ООО «Северный вестник», имеющейся в материалах рекламного дела, директором Общества является <...>.

Согласно письменным пояснениям, представленным ООО «Северный вестник» в материалы рекламного дела, должностным лицом, исполняющим обязанности директора Общества в период распространения рассматриваемой рекламы, являлась <...>.

Приказом по личному составу № 9 от 01.10.2012, копия которого имеется в материалах рекламного дела, исполняющим обязанности директора ООО «Северный вестник» в рассматриваемый период назначена <...>.

При таких обстоятельствах, должностным лицом, ответственным за соблюдение ООО «Северный вестник» законодательства о рекламе, в рассматриваемый период являлась исполняющая обязанности директора Общества <...>.

Комиссией установлено, что нарушение рекламного законодательства произошло как по вине рекламодателя - ИП, так и по вине рекламопроизводителя и рекламораспространителя - ООО «Северный вестник» и исполняющей обязанности директора Общества <...>.

ИП на стадии заказа рекламы, а ООО «Северный вестник» и исполняющая обязанности директора Общества <...> на стадии производства и распространения рекламы не осуществили надлежащего контроля за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям Закона о рекламе, следствием чего и стало несоответствие рекламы установленным требованиям.

Таким образом, ИП, ООО «Северный вестник» и <...> нарушены требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

В письменных пояснениях, представленных в материалы рекламного дела, ИП <...> и ООО «Северный вестник» указали различные периоды распространения рассматриваемой рекламы. В материалах рекламного дела имеется оригинал газеты «Северный вестник» № 42 (712) от 19.10.2012, на странице 4 которой размещена рассматриваемая реклама. Доказательств распространения рассматриваемой рекламы в других номерах газеты «Северный вестник» материалы рекламного дела не содержат. В связи с чем, Комиссией установлено, что рассматриваемая реклама распространялась на территории г. Воркуты Республики Коми 19.10.2012.

На дату принятия Комиссией решения в материалах рекламного дела отсутствуют доказательства прекращения распространения рассматриваемой рекламы. В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Северный вестник» и <...> предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил, п. 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по

исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «КАБИНЕТ ПСИХОЛОГА – Психологическое консультирование (индивидуальное, семейное, детско-родительское и подростковое) – Психодиагностика – Тестирование - Авторские и стандартизированные методики Предварительная запись по телефону 8-963-556-50-45 Реклама», размещенную на странице 4 № 42 (712) от 19.10.2012 газеты «Северный вестник», ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.
2. Выдать ООО «Северный вестник» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения указанной в пункте 1 Решения ненадлежащей рекламы.
3. Выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения указанной в пункте 1 Решения ненадлежащей рекламы.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Северный вестник» дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
6. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 13 сентября 2013 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

13 сентября 2013 года

№ _____

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе: <...>;

на основании своего Решения от 13.09.2013 по делу № Р 03-02/13 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: «КАБИНЕТ ПСИХОЛОГА – Психологическое консультирование (индивидуальное, семейное, детско-родительское и подростковое) – Психодиагностика – Тестирование - Авторские и стандартизированные методики Предварительная запись по телефону 8-963-556-50-45 Реклама», размещенной на странице 4 № 42 (712) от 19.10.2012 газеты «Северный вестник», поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. <...> в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: распространение в газете «Северный вестник» рекламы следующего содержания: «КАБИНЕТ ПСИХОЛОГА – Психологическое консультирование (индивидуальное, семейное, детско-родительское и подростковое) – Психодиагностика – Тестирование - Авторские и стандартизированные методики Предварительная запись по телефону 8-963-556-50-45 Реклама» в нарушение

требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе».

2. <...> представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 30 сентября 2013 г.

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

Председатель Комиссии _____

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

13 сентября 2013 года

№ _____

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе: <...>;

на основании своего Решения от 13.09.2013 по делу № Р 03-02/13 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: «КАБИНЕТ ПСИХОЛОГА – Психологическое консультирование (индивидуальное, семейное, детско-родительское и подростковое) – Психодиагностика – Тестирование - Авторские и стандартизированные методики Предварительная запись по телефону 8-963-556-50-45 Реклама», размещенной на странице 4 № 42 (712) от 19.10.2012 газеты

«Северный вестник», поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Северный вестник», адрес места нахождения: 169901, Республика Коми, г. Воркута, ул. Горняков, 15, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: распространение в газете «Северный вестник» рекламы следующего содержания: «КАБИНЕТ ПСИХОЛОГА – Психологическое консультирование (индивидуальное, семейное, детско-родительское и подростковое) – Психодиагностика – Тестирование - Авторские и стандартизированные методики Предварительная запись по телефону 8-963-556-50-45 Реклама» в нарушение требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе».

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Северный вестник», адрес места нахождения: 169901, Республика Коми, г. Воркута, ул. Горняков, 15, представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 30 сентября 2013 г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на юридическое лицо административный штраф в размере от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии