

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 063/05/16-155/2024

18 апреля 2023 года
г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – ...

Члены Комиссии – ...,

....

рассмотрев дело № 063/05/16-155/2024, возбужденное в отношении ООО «Горизонт Медиа» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно статьи [16](#) и [части 7 статьи 24](#) Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г №38-ФЗ (далее – ФЗ «О рекламе»)

в отсутствии представителя:

заявителя – Управление Роскомнадзора по Самарской области (443001, г. Самара, ул. Молодогвардейская, д. 198), лицо было уведомлено надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового направления с почтовым идентификатором 80103694708088 с пометкой «вручение адресату почтальоном 26.03.2024», реестром внутренних почтовых отправлений № 334 с 22.03.2024;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Горизонт Медиа» (443084, ш. Московское, д. 149, помещ. Н10-10) г. Самара, Самарская область, ИНН 6350013568, ОГРНИП 1096350000361), лицо было уведомлено надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового направления с почтовым идентификатором 80103694708101 с пометкой «вручение адресату почтальоном 28.03.2024», реестром внутренних почтовых отправлений № 334 от 22.03.2024;

заинтересованного лица – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) поступили материалы планового систематического наблюдения (вх. № 2484/24 от 21.02.2024г.), проведенного Управлением Роскомнадзора по Самарской области в рамках планового систематического наблюдения в отношении периодического печатного издания журнала «Здоровье. Медицина. Красота» (ООО «Горизонт Медиа»: регистрационный номер серии ПИ № ФС 77-64007 от 09.12.2015 (далее - Заявление).

В соответствии с частью 3 статьи 56 Федерального закона №248 «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации» без взаимодействия с контролируемым лицом проводятся следующие контрольные (надзорные) мероприятия (далее – контрольные (надзорные) мероприятия без взаимодействия):

- 1) наблюдение за соблюдением обязательных требований;
- 2) выездное обследование.

Материалы планового систематического наблюдения Управления Роскомнадзора по Самарской области являются наблюдением за соблюдением обязательных требований - проверкой.

В ходе проведения систематического наблюдения проанализированы выпуски № 5 (49) от 05.10.2023, № 6 (50) от 08.11.2023, № 7 (51) от 11.12.2023 периодического печатного издания журнала «Здоровье. Медицина. Здоровье» (далее – Журнал).

Из материалов Заявления следует, что в выпуске Журнала № 6 (50) от 08.11.2023 на странице 23, на материалах рекламного характера отсутствует пометка «реклама» или пометка «на правах рекламы», в выпусках № 5 (49) от 05.10.2023, № 6 (50) от 08.11.2023, № 7 (51) от 11.12.2023 объем рекламы составляет более чем сорок пять процентов объема одного номера.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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.

Объектом рекламирования, в силу пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», могут выступать 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.

Указанная информация в данных выпусках Журнала подпадает под понятие рекламы, так как адресована неопределенному кругу лиц, следовательно

должна соответствовать требованиям ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 16 ФЗ «О рекламе» размещение текста рекламы периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы». Объем рекламы в таких изданиях должен составлять не более чем сорок пять процентов объема одного номера периодических печатных изданий. Требование о соблюдении указанного объема не распространяется на периодические печатные издания, которые зарегистрированы в качестве специализирующихся на сообщениях материалах рекламного характера и на обложке, и в выходных данных которых содержится информация о такой специализации.

В соответствии с регистрационными документами примерная тематика и (или) специализация Журнала: информационная, медицинская, спортивная; культурно-просветительская, научная. Журнал не специализируется на сообщениях и материалах рекламного характера, на обложке и в выходных данных не содержится информации о такой специализации, следовательно информация, указанная на странице 23 Журнала № 6 (50) от 08.11.2023 должна содержать пометку «реклама» или «на правах рекламы».

Из материалов заявления также следует, что объем рекламы в Журналах № 5 (49) от 05.10.2023, № 6 (50) от 08.11.2023, № 7 (51) от 11.12.2023 составляет более чем сорок пять процентов объема одного номера, что также является нарушением ст. 16 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения заявления выяснилось, что объектом рекламирования на странице 23 Журнала № 6 (50) от 08.11.2023 являются контактные линзы, линзы для очков, оправы, реализуемые медицинским центром «Оптика Lux», которые в соответствии с приказом Минздрава России от 06.06.2012 № 4н «Об утверждении номенклатурной классификации медицинских изделий», являются офтальмологическими медицинскими изделиями.

В силу части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получении консультации специалистов.

Исходя из указанных норм следует, что реклама в Журналах № 5 (49) от 05.10.2023, № 6 (50) от 08.11.2023, № 7 (51) от 11.12.2023 нарушает ст. 16, ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» в соответствии с пунктами 24-26 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Управление Самарского УФАС России возбудило производство по делу № 063/05/16-155/2024 с

21.03.2024 по признакам нарушения рекламного законодательства, назначил рассмотрение дела на 16.04.2024 года.

Всесторонне рассмотрев, полно и объективно изучив и проанализирова материалы дела № 063/05/16-155/2024, Комиссия приходит к следующим выводам

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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.

Признаки рекламы установлены пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе»:

1. Объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результат интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари) на привлечение внимания к которым направлена реклама;
2. Информация направлена на неопределенный круг лиц, поскольку распространена средством массовой информации.
3. Содержащаяся информация, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и продвижению его на рынке.

Согласно статье 16 Федерального закона «О рекламе» размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы».

В соответствии с регистрационными документами примерная тематика и (или) специализация СМИ: информационная, медицинская, спортивная, культурно-просветительская, научная.

СМИ не специализируется на сообщениях и материалах рекламного характера

Информация, указанная на странице 23 Журнала № 6 (50) от 08.11.2023 должна содержать пометку «реклама» или «на правах рекламы».

Из материалов заявления также следует, что объем рекламы в Журналах № 49) от 05.10.2023, № 6 (50) от 08.11.2023, № 7 (51) от 11.12.2023 составляет более чем сорок пять процентов объема одного номера, что также является нарушением статьи 16 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 и пунктом 10 части 1 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 323-ФЗ (ред. от 24.07.2023) «Об основах охраны здоровья граждан Российской Федерации» (далее – ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан Российской Федерации»), медицинская услуга - медицинское вмешательств

или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение, медицинская деятельность профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

Из взаимосвязанного толкования указанных норм следует, что понятие «медицинская деятельность» шире, чем понятие «медицинская услуга».

Согласно части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных средств медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и от 13.10.2017 № 804н (ред. от 24.09.2020, с изм. от 26.10.2022).

Согласно пункту 22 Постановлению Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 ««некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», 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.

ООО «ОПТИКА ЛЮКС» осуществляет медицинскую деятельность на основании лицензии ЛО-63-01-004993, но при этом ООО «ОПТИКА ЛЮКС» прямо не указывает, что осуществляет медицинскую деятельность, следовательно спорная реклама не должна содержать предупреждение о наличии противопоказаний и получения консультаций специалистов.

Таким образом, рассматриваемые рекламные материалы не содержат признаков нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Действия ООО «Горизонт Медиа» содержат признаки нарушения статьи 16 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 16 ФЗ «О рекламе».

ООО «Горизонт Медиа» является рекламодателем

рассматриваемой рекламы, что подтверждается следующим обстоятельством:

1. Справкой о результатах систематического наблюдения в отношении периодического печатного издания журнала «Здоровье. Медицина. Красота» (реестровая запись от 09.12.2015 серия ПИ № ФС 77-64007);
2. Служебной запиской от 21.03.2024 года;
3. Определением о возбуждении дела № 063/05/16-155/2024 и назначении дела к рассмотрению от 21.03.2024 года;

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламодателей.

Пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

У Самарского УФАС России имеются сведения о том, что нарушение прекращено в связи с чем Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу не выдавать предписание ООО «Горизонт Медиа» о прекращении нарушения рекламного законодательства.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-5 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Горизонт Медиа», нарушившим требования статьи 16 ФЗ «О рекламе».
2. Предписание ООО «Горизонт Медиа» о прекращении нарушения рекламного законодательства не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО

«Горизонт Медиа».

Резолютивная часть решения оглашена 16 апреля 2024 года.

Решение изготовлено в полном объеме 18 апреля 2024 года.

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

Председатель Комиссии ...

Члены Комиссии ...

...