

РЕШЕНИЕ № 667-ФАС52-07/14

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 15 сентября 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 17 сентября 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

- Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;

**член Комиссии, старший
специалист 1 разряда отдела
контроля финансовых рынков,
рекламы и недобросовестной
конкуренции,**

Гришков Д.А. -

рассмотрев дело №667-ФАС52-07/14 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Медицинский центр «Гармония» (603115, г. Нижний Новгород, ул. Ломоносова, д. 9-Б), возбужденное по признакам нарушения пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») в присутствии законного представителя Общества – генерального директора Марычева А.В.,

УСТАНОВИЛА:

В журнале «ТЕЛЕНЕДЕЛЯ Для Всей Семьи. Нижний Новгород» №21 от 26 мая – 01 июня 2014 года на странице 78 распространялось следующее рекламное

сообщение: *«Вернем здоровье позвоночнику и суставам! Помощь при заболевании грыжи диска и остеоартроза суставов без операции!... Центр «Гармония» приглашает всех жителей Нижнего Новгорода, Нижегородской области, а также других городов и областей РФ на бесплатный прием по полису ОМС... ООО «Медицинский центр «Гармония» г. Нижний Новгород, ул. Ломоносова, д. 9 Б...».* Реклама содержит изображение (фотографию) женщины в белом халате.

В газете «ЧТО?ГДЕ?ПОЧЕМ? В НИЖНЕМ НОВГОРОДЕ» № 13 (688) от 14.04.14–20.04.14 г. на странице 16 распространялось следующее рекламное сообщение: *«ООО «Медицинский центр «Гармония». Главный врач Шатрова Галина Харитоновна приглашает всех жителей Нижнего Новгорода, Нижегородской области, а также других городов и областей РФ на БЕСПЛАТНЫЙ прием по полису ОМС... г. Нижний Новгород, ул. Ломоносова, д. 9 Б.... О противопоказаниях проконсультируйтесь у специалиста».* Реклама содержит изображение (фотографию) женщины в белом халате.

Рекламодателем рекламного сообщения является ООО «Медицинский центр «Гармония» (603115, г. Нижний Новгород, ул. Ломоносова, д. 9-Б). В связи с указанными обстоятельствами, Нижегородское УФАС России 17.06.2014 г. вынесло Определение о возбуждении дела №667-ФАС52-07/14 по признакам нарушения пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «Медицинский центр «Гармония».

Определением об отложении рассмотрения дела №667-ФАС52-07/14 от 30.07.2014 г. к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями по обстоятельствам рассматриваемого дела, привлечена главный врач ООО «Медицинский центр «Гармония» - Шатрова Г.Х.

В ходе рассмотрения дела 19 августа 2014 г. Шатрова Г.Х. отказалась предоставить Нижегородскому УФАС России своё согласие на обработку и использование персональных данных для проведения опроса.

В связи с тем, что использование персональных данных Шатровой Г.Х. в рекламе медицинского центра в открытом доступе в средствах массовой информации: в газете «ЧТО?ГДЕ?ПОЧЕМ? В НИЖНЕМ НОВГОРОДЕ», в журнале «ТЕЛЕНЕДЕЛЯ Для всей Семьи. Нижний Новгород», Комиссия Нижегородского УФАС России считает возможным размещение на сайте управления рекламного материала медицинского центра «Гармония» с персональными данными главного врача центра.

Изучив материалы дела №667-ФАС52-07/14, представленные документы, заслушав представителя ООО «Медицинский центр «Гармония», Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

В журнале «ТЕЛЕНЕДЕЛЯ Для всей Семьи. Нижний Новгород» № 21 от 26 мая – 01 июня 2014 г. на странице 78 выявлено сообщение следующего содержания: *«Вернем здоровье позвоночнику и суставам! Помощь при заболевании грыжи*

диска и остеоартроза суставов без операции! ...Центр «Гармония» приглашает всех жителей Нижнего Новгорода, Нижегородской области, а также других городов и областей РФ на БЕСПЛАТНЫЙ прием по полису ОМС (обязательное медицинское страхование)... О противопоказаниях проконсультируйтесь у специалиста.».

В сообщении содержится изображение (фотография) женщины в белом халате с надписью: «Шатрова Галина Харитоновна – главный врач, медицинский центр «Гармония».

В газете «ЧТО?ГДЕ?ПОЧЕМ? В НИЖНЕМ НОВГОРОДЕ» № 13 (688) от 14.04.14–20.04.14 г. на странице 16 выявлено сообщение следующего содержания: «ООО «Медицинский центр «Гармония». Главный врач Шатрова Галина Харитоновна приглашает всех жителей Нижнего Новгорода, Нижегородской области, а также других городов и областей РФ на БЕСПЛАТНЫЙ прием по полису ОМС (обязательное медицинское страхование) к специалистам по следующим направлениям: неврология; кардиология; гастроэнтерология; дерматовенерология; аллергология-иммунология; маммология-онкология; травматология-ортопедия. **МЫ ЖДЕМ ВАС!**... о противопоказаниях проконсультируйтесь у специалиста».

В рекламе содержится изображение (фотография) женщины в белом халате.

Данные сообщения являются рекламой, поскольку отвечают понятию реклама, изложенному в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которым 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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, пункт 3 этой же статьи определил, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Сообщения адресованы неопределенному кругу лиц и направлены на привлечение внимания потребителей рекламы к объекту рекламирования – медицинскому центру «Гармония». Товаром, в данном случае, являются медицинские услуги, оказываемые медицинским центром «Гармония» («лечение заболеваний позвоночника и суставов...» в журнале «ТЕЛЕНЕДЕЛЯ Для Всей Семьи. Нижний Новгород») и услуги специалистов центра по следующим направлениям: «*неврология; кардиология; гастроэнтерология; дерматовенерология; аллергология-иммунология; маммология-онкология; травматология-ортопедия*» (в газете «ЧТО?ГДЕ?ПОЧЕМ? В НИЖНЕМ НОВГОРОДЕ»).

В соответствии с пунктом 4 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускается использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе медицинских услуг, средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе,

распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников.

Рекламные сообщения содержит изображения человека в белом халате с надписью: «Шатрова Галина Харитоновна. Главный врач, Медицинский центр «Гармония». Таким образом, комплексное восприятие потребителем рекламы рекламного сообщения создает впечатление о том, что в рекламе использован образ медицинского работника.

ООО «Медицинский центр «Гармония» в отзыве по делу (вх. № 3244 от 08.07.2014) сообщил, что на фотографии не использован образ врача. Главный врач – это должность административная, а не специалиста. Кроме того, главный врач одет не в белый халат, а в белый пиджак.

В связи с этим, Комиссия Нижегородского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе посчитала необходимым для полного и объективного рассмотрения дела провести опрос потребителей рекламы на предмет восприятия данного рекламного сообщения. Опрос проведен с 03 сентября 2014 года по 10 сентября 2014 года на сайте Нижегородского УФАС России по адресу: <http://n-novgorod.fas.gov.ru>. Перед посетителями сайта поставлен следующий вопрос: «Считаете ли Вы, что в рекламе используется образ медицинского и/или фармацевтического работника?».

Предлагалось два варианта ответа:

«да, используется»;

«нет, не используются».

В опросе приняли участие 29 человек. По результатам опроса установлено следующее: «да» (используется образ медицинского работника) ответили 26 человек (90%); «нет» (не используется образ медицинского работника) ответили 3 человека (10%).

О результатах опроса составлен Акт от 15 сентября 2014 года.

Т.е. потребители рекламы считают, что в рекламных сообщениях используется образ медицинского работника.

Таким образом, рекламные сообщения противоречат требованиям пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

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

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем является изготовитель или продавец товара(услуги) либо иное определившее объект рекламирования и(или) содержание рекламы лицо.

Рекламное сообщение в журнале «ТЕЛЕНЕДЕЛЯ Для Всей Семьи. Нижний Новгород»

размещено и распространялось на основании Договора на размещение рекламы от 13.11.2013 № б/н, заключенного между ООО «Медицинский центр «Гармония» и ООО «ТЕЛЕНЕДЕЛЯ НИЖНИЙ НОВГОРОД», и актом выполненных работ № 1402 от 21 мая 2014 г. на размещение рекламного материала в журнале №21(432) от 21.05.2014 г. Согласно пункта 2.1. срок действия договора установлен с 13.11.2013 г. по 31.12.2014 г.

Рекламное сообщение в еженедельнике «ЧТО?ГДЕ?ПОЧЕМ? В НИЖНЕМ НОВГОРОДЕ» размещено и распространялось на основании договора на оказание информационных и рекламных услуг №10 от 24.02.2014 г. и акта приемки-передачи работ №431 от 30.04.2014 г.

Отсюда следует, что рекламодателем рекламных сообщений является ООО «Медицинский центр «Гармония».

Таким образом, рекламные сообщения ООО «Медицинский центр «Гармония», распространенные в марте-апреле 2014 г. в еженедельнике «ЧТО?ГДЕ?ПОЧЕМ? В НИЖНЕМ НОВГОРОДЕ», а также в мае 2014 г. журнале «ТЕЛЕНЕДЕЛЯ Для Всей Семьи. Нижний Новгород» противоречат требованиям пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Медицинский центр «Гармония» не признал нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссия Нижегородского УФАС России считает, что в связи с тем, что срок действия Договора на размещение рекламы от 13.11.2013 № б/н заканчивается 31 декабря 2014 г., имеются основания к выдаче ООО «Медицинский центр «Гармония» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «Медицинский центр «Гармония», распространенную в марте-апреле 2014 г. в еженедельнике «ЧТО?ГДЕ?ПОЧЕМ? В НИЖНЕМ НОВГОРОДЕ», и в мае 2014 г. журнале «ТЕЛЕНЕДЕЛЯ Для Всей Семьи. Нижний Новгород», поскольку она противоречит требованиям пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Медицинский центр «Гармония» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе, поскольку реклама противоречит требованиям пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления

Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

С.В. Смирнов

Члены Комиссии

О.Ю. Швецова

Д.А. Гришков

ПРЕДПИСАНИЕ № 667-ФАС52-07/14

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

15 сентября 2014 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

- Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;

**член Комиссии, старший
специалист 1 разряда отдела**

- Гришков Д.А. - **контроля финансовых рынков,
рекламы и недобросовестной
конкуренции,**

на основании решения от 15.09.2014 г. по делу №667-ФАС52-07/14 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной Обществом с ограниченной ответственностью «Медицинский центр «Гармония» (603115, г. Нижний Новгород, ул. Ломоносова, д. 9-Б), поскольку она противоречит требованиям пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 ФЗ «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. ООО «Медицинский центр «Гармония» **в десятидневный срок с момента получения настоящего предписания** прекратить нарушение пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить использование в рекламе образа медицинского работника.

2. ООО «Медицинский центр «Гармония» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 15 октября 2014 года.

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

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении

нарушения законодательства о рекламе Нижегородское УФАС России вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает Общество от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

С.В. Смирнов

Члены комиссии

О.Ю. Швецова

Д.А. Гришков