

РЕШЕНИЕ

26 мая 2011г. г. Самара

Комиссия Самарского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии - Шабанова М.А.

Члены Комиссии - Руссков О.Н.,

Андреева А.С.

рассмотрев дело № 7369-11/8 возбужденное в отношении ООО клиника «Гармония» по признакам нарушения пункта 5 части 11 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, по факту распространения в апреле 2011 года на рекламной конструкции формат сити, расположенной по ул. Самарской в районе дома номер <...> (пересечение с ул. Красноармейской) рекламы медицинских услуг, в тексте которой отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости консультации со специалистом, а также рекламы услуг по искусственному прерыванию беременности, в которой также отсутствует предупреждение о возможности наступления вредных последствий для здоровья женщины и которая размещается с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их

в присутствии представителей:

заявителя – отсутствует (дело возбуждено по собственной инициативе);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – директор ООО клиника «Гармония» Столяров Сергей Анатольевич (копия решения учредителя ООО клиника «Гармония» №4 от 23.11.2009г.) (уведомлены о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, что подтверждается уведомлением № 44309929728793 о вручении письма Почты России);

заинтересованное лицо – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

Самарским УФАС России 25 апреля 2011 года на рекламной конструкции формат

сити, расположенной по ул. Самарской в районе дома номер <...> (пересечение с ул. Красноармейской) было выявлено распространение рекламы медицинских услуг следующего содержания: «Гармония частная клиника Гинекология: — лечение бесплодия — Ведение беременности до родов — Все виды гинекологической помощи — Безопасные аборты — Индивидуальный подбор контрацепции — детская гинекология Лечение заболеваний вен Хирургия УЗИ диагностика Лаборатория Венцека, 111, т. 310-12-50 Лицензия №6301000251 от 14.07.2005г.», в тексте которой отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости консультации со специалистом.

В соответствии с приложением к Положению о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации №30 от 22.01.2007г. акушерство и гинекология, хирургия, осуществление абортов, ультразвуковые исследования и диагностика, клиническая лабораторная диагностика, флебология относятся к работам (услугам) при осуществлении медицинской деятельности.

Согласно части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г., реклама медицинских услуг, в том числе методов лечения, должна сопровождаться предупреждением о необходимости получения консультации специалистов, которому должно быть отведено не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Кроме того, в тексте рекламы содержатся признаки нарушения пункта 5 части 11 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», согласно которому реклама медицинских услуг по искусственному прерыванию беременности должна содержать предупреждение о возможности наступления вредных последствий для здоровья женщины и не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения пункта 5 части 11 и части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

ООО клиника «Гармония» является рекламодателем указанной рекламы, то есть лицом, которое определило объект рекламирования и содержание рекламы, что подтверждается следующими документами и обстоятельствами:

1. Копией договора №08/12 от 24.12.2009г. на оказание услуг по размещению наружной рекламы, заключенного ООО клиника «Гармония» (Заказчик) с ООО «Май» (Исполнитель), согласно которому Заказчик поручает и оплачивает, а Исполнитель принимает на себя выполнение комплекса работ и услуг по размещению и обслуживанию рекламно-информационных материалов Заказчика на рекламных

конструкциях Исполнителя, расположенных на территории городского округа Самара;

2. Копиями Приложений от 01.02.2011г. №1 и №2 к договору №08/12 от 24.12.2009г., согласно которым адресной программой размещения рекламы ООО клиника «Гармония» является пересечение улиц Самарской и Красноармейской, срок размещения с 01.02.2011г. по 28.02.2011г., Копиями Приложений от 01.03.2011г. №1 и №2 к договору №02/02 от 14.02.2011г., согласно которым адресной программой является пересечение улиц Самарской и Красноармейской, срок размещения с 01.03.2011г. по 31.03.2011г., Копиями Приложений от 01.04.2011г. №1 и №2 к договору №02/02 от 14.02.2011г., согласно которым адресной программой является пересечение улиц Самарской и Красноармейской, срок размещения с 01.04.2011г. по 30.04.2011г.;

3. Копиями подписанных сторонами актов выполненных работ: №000004 от 31.01.2011г., за размещение наружной рекламы на сити-форматах в январе 2011г., №000008 от 28.02.2011г. за размещение рекламы в феврале 2011г.; №00000024 от 31.03.2011г. за размещение наружной рекламы на сити-формате в марте 2011г.; №000000073 от 30.04.2011г. за размещение наружной рекламы на сити-формате в апреле 2011г., согласно которым вышеперечисленные услуги выполнены полностью и в срок. Заказчик претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имеет;

4. Письменными объяснениями директора ООО клиника «Гармония» Столярова С.А. (исх. б/н от 11.05.2011г. / вх.№ 2797-з от 12.05.2011г.), в которых указано: «...Реклама клиники размещалась в соответствии с договором по размещению и обслуживанию рекламы с ООО «Май» от 24.12.2009г., Содержание информации на рекламном баннере согласовывалось со мной при заключении договора... с Федеральным законом «О рекламе» до получения письма от Вас я не был знаком и считаю это прерогативой рекламной фирмы...На следующий день после получения письма от Вас реклама клиники с сити-формата была снята...».

В письменных объяснениях (исх. б/н от 11.05.2011г. / вх.№ 2797-з от 12.05.2011г.) директор ООО клиника «Гармония» указывает: «...Информация о клинике, которая была размещена на рекламном баннере, содержит перечень видов медицинских услуг, оказываемых в клинике в соответствии с лицензией, а не методов лечения, как это формулирует часть 7 статьи 24...».

С доводами Общества нельзя согласиться, так как часть 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г. №38-ФЗ содержит прямое указание о том, что реклама медицинских услуг, в том числе методов лечения, должна сопровождаться предупреждением о необходимости получения консультации специалистов, которому должно быть отведено не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Однако в тексте размещенного ООО клиника «Гармония» баннера подобная информация отсутствует.

Кроме того, реклама ООО клиника «Гармония» содержит в тексте указание на

осуществление услуг по искусственному прерыванию беременности должна, в которой отсутствует предупреждение о возможности наступления вредных последствий для здоровья женщины, а так же которая размещается с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), что является нарушением пункта 5 части 11 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

На рассмотрении дела №7369-11/8 Комиссией Самарского УФАС России в тексте размещенной Обществом рекламы было выявлено указание на лабораторные услуги («...Лаборатория...»).

В рамках выданной ООО клиника «Гармония» Лицензии №ЛО-63-01-000892 от 05.07.2010г., данная организация имеет право осуществлять медицинскую помощь по следующей номенклатуре работ и услуг: доврачебная помощь: акушерское дело, сестринское дело; амбулаторно-поликлиническая помощь, в том числе при осуществлении специализированной медицинской помощи по акушерству и гинекологии, ультразвуковой диагностике, хирургии. Услуги по клинической лабораторной диагностике в рамках выданной Лицензии не предусмотрена.

Как пояснил на рассмотрении дела законный представитель ООО клиника «Гармония» Столяров С.А. - самостоятельно клиника лабораторные исследования и диагностике не осуществляет, на базе клиники «Гармония» осуществляется лишь забор биологического материала, с его дальнейшей передачей в Лабораторию.

В соответствии с частью 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензии или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Кроме того, в тексте рекламы ООО клиника «Гармония» содержатся не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемого товара (в части указания в тексте рекламы фразы «Гармония частная клиника», а так же в части содержания ссылки на Лицензию №6301000251 от 14.07.2005г.»).

Довод директора ООО клиника «Гармония», озвученный на заседании Комиссии, о том, что «частная клиника Гармония» это наименование организации необоснован по следующим основаниям.

Согласно Свидетельству о государственной регистрации юридического лица, 11 декабря 2003г. Инспекцией Министерства Российской Федерации по налогам и сборам по Самарскому району г. Самары было зарегистрировано Обществое с ограниченной ответственностью клиника «Гармония», за основным государственным регистрационным номером 1036300676500. Кроме того, Лицензия №ЛО-63-01-000892 от 05.07.2010г., выдана Министерством здравоохранения и социального развития Самарской области ООО клиника «Гармония» на осуществление медицинской

деятельности по адресу г. Самара, ул. Венцека, д. 111, 1 этаж, комн. №№ 1-9, 22. Использование фразы «частная клиника «Гармония» не соответствует действительности о продавце рекламируемого товара.

Указание в тексте рекламы Лицензии №6301000251 от 14.07.2005г., в то время как Общество осуществляет деятельность в рамках надлежащей Лицензии №ЛО-63-01-000892 от 05.07.2010г., так же содержит нарушение требований законодательства РФ о рекламе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «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. Реклама должна быть добросовестной и достоверной.

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит несоответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемого товара.

Таким образом, реклама медицинских услуг ООО клиника «Гармония» содержит нарушение требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 7, части 7 и пункта 5 части 11 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 20 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 7, частью 7 и пунктом 5 части 11 статьи 24 настоящего закона.

В действиях рекламораспространителя — ООО «Май» осуществляющего деятельность по размещению рекламы в рамках заключенного с ООО клиника «Гармония» договора №08/12 от 24.12.2009г. так же содержится нарушение требований части 7 статьи 7, части 7 и пункта 5 части 11 статьи 24 ФЗ «О рекламе. В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований установленных частью 7 статьи 7, частью 7 и пунктом 5 части 11 статьи 24 указанного закона.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 ненадлежащей рекламу медицинских услуг ООО клиника «Гармония» распространенную в г. Самара, на рекламной конструкции сити-формат, расположенную на пересечении улиц Самарская и Красноармейская, в тексте которой отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости консультации со специалистом, отсутствует предупреждение о возможности наступления вредных последствий для здоровья женщины, содержится ссылка на осуществление организацией работ, услуг, для осуществления которых требуется получение специальных разрешений — лицензий, при отсутствии лицензии (в части указания в тексте рекламы на осуществление Лабораторных исследований, диагностики), а так же содержатся не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемого товара (в части указания недостоверных сведений о Лицензий на осуществление медицинской деятельности, а так же в части указания в тексте рекламы не зарегистрированного наименовании «частная клиника «Гармония»), поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 7, части 7 и пункта 5 части 11 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать ООО клиника «Гармония» предписание, в связи с устранением нарушения законодательства о рекламе.

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 рекламодача — ООО клиника «Гармония» и в отношении рекламодателя — ООО «Май» (443011, г. Самара, ул. Ново-Садовая, 164А, этаж 1, оф. 5, ИНН: 6316079015).

Резолютивная часть решения оглашена 17 мая 2011г.

Решение изготовлено в полном объеме 26 мая 2011г.

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