

22 декабря 2016 года

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: – заместитель руководителя;

Члены Комиссии: – ведущий специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы, – специалист 1 разряда отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы,

рассмотрев 22.12.2016 дело № 37/07-2016, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Мед Ассистанс» (далее – ООО «Мед Ассистанс»), общества с ограниченной ответственностью «Шалфей» (далее – ООО «Шалфей»), общества с ограниченной ответственностью ДВМЦ «Биомера» (далее – ООО ДВМЦ «Биомера») по факту размещения рекламы с признаками нарушения требований пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

в отсутствии представителей заявителей, уведомленных надлежащим образом;

в присутствии: от ООО «Мед Ассистанс» <.....> - генеральный директор;

от ООО «Шалфей» <.....> – генеральный директор;

от ООО ДВМЦ «Биомера» <.....> – генеральный директор.

УСТАНОВИЛА:

10.10.2016 в Приморское УФАС России по подведомственности из Управления Роспотребнадзора по Приморскому краю (вх. № 9437 от 10.10.2016), а также, от ТО Росздравнадзора по Приморскому краю (вх. № 9888 от 26.10.2016) поступило заявление <.....> и <.....>, о том, что распространение рекламы группы медицинских компаний «Биомера», «Шалфей», «Мед Ассистанс», размещенной по адресу: г. Владивосток, ул. Борисенко, дом 40, осуществляется с признаками нарушения требований ФЗ «О рекламе».

Из представленных заявлений следует, что, в содержательной части рекламы указано: «Группа медицинских компаний «Биомера», «Шалфей», «Медассистас» оказывает медицинскую помощь бесплатно по полису ОМС: все виды анализов, прием терапевта, прием гинеколога, ЭКГ по правила ОМС. Платные медицинские услуги с системой дисконтной карты. За каждое посещение предусмотрена скидка и бесплатные медицинские услуги в подарок».

Однако, потребители при обращении в медицинский центр для оказания им бесплатных услуг, указанных в содержательной части рекламы, по факту не могут получить ни одну из указанных не на платной основе.

Приморское УФАС России, изучив заявление, установило следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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.

Как следует из части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе», реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Пунктом 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – Постановление) разъясняется, что информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

Реклама влияет на мотивацию потребителя при выборе товара и побуждает людей совершать определенные действия в отношении объекта рекламирования, при этом реклама воспринимается потребителем буквально.

Из пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» следует, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Таким образом, Группа медицинских компаний «Биомера», «Шалфей», «Мед Ассистанс» вводит в заблуждение потребителей в отношении предоставления бесплатных медицинских услуг по полису ОМС, чем нарушает положения [пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»](#).

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодаделец, в рассматриваемом случае - Группа медицинских компаний «Биомера», «Шалфей», «МедАссистанс».

По данному факту, определением Приморского УФАС России от 24.11.2016 (исх. 9991/06-5), в отношении ООО ДВМЦ «Биомера», ООО «Шалфей», ООО «Мед Ассистанс» возбуждено дело № 37/07-2016 по признакам нарушения требований пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» и назначено к рассмотрению на 22.12.2016.

На заседании Комиссии генеральный директор ООО ДВМЦ «Биомера» поддержал доводы, указанные в ранее представленных письменных пояснениях (вх. № 10444 от 21.11.2016).

Из представленных вышеуказанных пояснений следует, что до 23.08.2016 года ООО ДВМЦ «Биомера» совместно с партнером ООО «МедАссистанс» оказывали услуги населению по полисам обязательного медицинского страхования (далее – ОМС). С 01.01.2017 года услуги по полисам ОМС будут возобновлены согласно лицензии ЛО-25-01-003174 от 23.08.2016 г. Замечания по несоответствию рекламы учтены и устранены.

Кроме того, на заседании Комиссии генеральный директор ООО ДВМЦ «Биомера» сообщил,

что деятельность, как до расторжения договора с ООО «МедАссистанс», так и после, велась со скидками по отдельным позициям практически бесплатно.

На заседании Комиссии генеральный директор ООО «Шалфей» поддержал доводы, указанные в представленных письменных пояснениях (вх. № 11310 от 20.12.2016).

Из представленных вышеуказанных пояснений следует, что на информационном щите, на который ссылаются заявители, нет упоминания о стоматологических услугах, есть только название. Вывеска не содержит перечень стоматологических услуг и не содержит сведений рекламного характера.

ООО «Шалфей» по адресу: ул. Борисенко, 40, занимается разрешенной лицензированной деятельностью. С согласия ООО «Шалфей» на информационном щите (вывеске), не содержащей рекламы, размещена информация, что для застрахованных граждан по ОМС предусмотрены скидки. Таким образом, информация является достоверной, т.к. при обращении в ООО «Шалфей» заявители могли получить скидку на стоматологические услуги, до 40%. Скидки устанавливаются врачом после осмотра, установления диагноза и определения объема работы.

Кроме того, на заседании Комиссии, генеральный директор ООО «Шалфей» сообщил, что в их действиях отсутствует состав правонарушения.

На заседании Комиссии генеральный директор ООО «МедАссистанс» поддержал доводы, указанные в представленных письменных пояснениях (вх. № 11172 от 15.12.2016).

Из представленных вышеуказанных пояснений следует, что ООО «МедАссистанс» не входит в группу медицинских компаний с ООО ДВМЦ «Биомера» и ООО «Шалфей» и является самостоятельным юридическим лицом.

Кроме того, информация, указанная в заявлении <.....> и <.....> на балансе ООО «МедАссистанс» не состоит. Текст рекламы с администрацией ООО «МедАссистанс» не согласовывался.

На заседании Комиссии, генеральный директор ООО «МедАссистанс» сообщил, что для осуществления медицинской деятельности согласно существующему законодательству ООО «МедАссистанс» заключило договор субаренды помещения с 01.10.2015 с ООО ДВМЦ «Биомера» по адресу: ул. Борисенко, 40 в целях предоставления медицинских услуг населению по ОМС. Было приобретено и взято в аренду у ООО ДВМЦ «Биомера» соответствующее медицинское оборудование, были приняты на работу сотрудники, заключены трудовые договора.

С марта 2016 года по август 2016 года в арендованном помещении врач акушер-гинеколог и врач-терапевт от ООО «МедАссистанс» вел прием в рамках программы ОМС. Ежемесячно подавались отчеты в Фонд ОМС. Платные услуги населению не предоставлялись. С 29.08.2016 года медицинские услуги по терапии и акушерству-гинекологии по адресу: ул. Борисенко, 40, не предоставлялись.

На основании изложенного, с учетом имеющихся в деле документов, Комиссия пришла к заключению, что, реклама группы медицинских компаний ООО ДВМЦ «Биомера», ООО «Шалфей», ООО «Мед Ассистанс», в содержательной части, которой указано: «Группа медицинских компаний «Биомера», «Шалфей», «Медассистас» оказывает медицинскую помощь бесплатно по полису ОМС: все виды анализов, прием терапевта, прием гинеколога, ЭКГ по правилу ОМС. Платные медицинские услуги с системой дисконтной карты. За каждое посещение предусмотрена скидка и бесплатные медицинские услуги в подарок» размещена с нарушением пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», т.к. вводит в заблуждение потребителей в отношении предоставления бесплатных медицинских услуг по полису ОМС, а также, относительно расположения и оказания медицинских услуг населению ООО

«МедАссистанс».

В соответствии с частью 7 статьи 24 ФЗ «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.

Согласно главе II Приказа Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664Н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», «прием-терапевта», «прием гинеколога», «ЭКГ» является медицинской услугой, таким образом, вышеуказанная реклама размещена с нарушением части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», т.к. не содержит предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Довод ответчиков о том, что размещенная информация не является рекламой, является не верным, т.к. ФАС России письмом (исх. № АК/47658/13 от 28.11.2013) разъяснил какие конструкции являются рекламными, а какие информационными.

Таким образом, с учетом вышеуказанных разъяснений, из содержательной части, рассматриваемой информации, Комиссия делает вывод о том, что она является рекламной.

Факт нарушения пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», в распространяемой вышеуказанной рекламе, при рассмотрении дела, Комиссией не установлен.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 3.58-3.61 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (Приказ ФАС России от 23.11.2012 № 711/12), а также руководствуясь пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ООО «МедАссистанс», ООО «Шалфей», ООО ДВМЦ «Биомера» пункта 2 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «МедАссистанс», ООО «Шалфей», ООО ДВМЦ «Биомера» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения требований пункта 2 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которые предусмотрена частью 1, 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 09.01.2017.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном [статьей 198](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии