

Резолютивная часть решения объявлена 20 ноября 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 29 ноября 2023 года

Решение по делу №007/05/24-900/2023

28 ноября 2023 года

г. Нальчик

Комиссия Кабардино-Балкарского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении законодательства о рекламе в составе:

Председателя Комиссии:

«...» – заместителя руководителя-начальника отдела Управления;

Членов Комиссии:

«...» – главного специалиста-эксперта Управления,

«...» – главного специалиста-эксперта Управления,

«...» – ведущего специалиста-эксперта Управления,

рассмотрев дело 007/05/24-900/2023 в отношении ООО «...» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на фасаде здания по адресу: «...» рекламного баннера с рекламной информацией, содержащей признаки нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 и части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, по доверенности от 17.07.2023 г. «...»

Установила:

Актом осмотра от 24 октября 2023 г. сотрудниками Кабардино-Балкарского УФАС России установлен факт распространения рекламы, содержащей признаки нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Так, комиссией Кабардино-Балкарского УФАС России в составе: «...», зафиксирован факт распространения 24 октября 2023 года в 16 ч. 00 мин. в г. Нальчик, на фасаде здания по адресу «...», возле входа в клинику «...» на одном баннере рекламы следующего содержания:

«САМЫЕ НИЗКИЕ ЦЕНЫ

на панорамный снимок

400р

280 р»,

на другом баннере рекламы следующего содержания:

«...»

Рентген лаборатория

- Компьютерная томограмма
- Ортопантомограмма
- Телеренгенограмма
- Височно-нижнечелюстной сустав».

Также имеются фотографии указанной рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Пункт 4 статьи 3 Закона о рекламе гласит, что ненадлежащей признается реклама, не соответствующая требованиям

законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с п. 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона о рекламе», 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.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

При сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

Далее, согласно части 7 статьи 24 Закона 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 соответствии с Федеральным законом от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" 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.

При этом под медицинской помощью понимается комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг.

Одновременно медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. Выполнение медицинских вмешательств осуществляется только медицинскими работниками.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н. (далее – Номенклатура).

Услуги, наименования которых перечислены в рассматриваемой рекламе, содержатся в вышеуказанной Номенклатуре.

Ответственность за нарушение указанных статей Закона о рекламе несут рекламодатель и рекламораспространитель.

В силу пункта 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе дальнейшего анализа указанной рекламы сделан вывод о том, что предполагаемым рекламодателем и рекламораспространителем является Общество с ограниченной ответственностью «...» (ИНН:, ОГРН:).

Пунктом 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе установлено, что дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 26.10.2023 г. местом нахождения Общества с ограниченной ответственностью «...» является Кабардино-Балкарская республика, «...», то есть территория, подведомственная Кабардино-Балкарскому УФАС.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации Управлением было возбуждено дело №007/05/24-900/2023 и назначено к рассмотрению на 15 ч. 00 мин. 20.11.2023 г. по адресу: г. Нальчик, ул. Тарчокова, 18, каб. №4.

На рассмотрение дела в назначенное время явился представитель Общества «...» по доверенности от 17.07.2023 г.

По словам представителя Общества, рекламные баннеры были вывешены на фасад здания с целью снять фотографии фасада, но не в целях дальнейшего распространения рекламы.

Однако Комиссия считает этот довод необоснованным исходя из критериев оценки рекламы. В соответствии с Законом о рекламе, для отнесения информации к рекламе она должна соответствовать следующим признакам:

- Информация распространена любым способом, в любой форме, с использованием любых средств,
- Адресована неопределенному кругу лиц,
- Направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования и поддержания к нему интереса, продвижение его на рынке.

Рассматриваемая реклама полностью соответствует указанным признакам отнесения информации к рекламе, так как адресована

неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам, оказываемым Обществом.

Однако закон не устанавливает какой-то срок, в течение которого должна распространяться информация, чтобы считаться рекламой. Исходя из чего не имеет никакого значения факт того, какое количество времени провисели рекламные баннеры, поскольку рекламная информация в любом случае была доведена до потребителей рекламы.

Кроме того, этот довод отклонен Комиссией в связи с тем, что имеются доказательства того, что рекламные баннеры висят на фасаде здания больше одного дня, а также доказательств их демонтажа представителем Общества не представлено.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о наличии признаков нарушения требований пункта 1 части 2 статьи 5 и части 7 статьи 24 Закона о рекламе, так как рассматриваемая реклама может ввести в заблуждение потребителя рекламы в связи с содержанием некорректных сравнений рекламируемых услуг с услугами, реализуемыми другими лицами, а также не сопровождается обязательным предупреждением о наличии противопоказаний к указанным медицинским услугам и необходимости получения консультации специалистов перед их оказанием.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителя на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства о рекламе.

Таким образом, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона "О рекламе" и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

Решила:

1. Признать ненадлежащей рекламу Общества с ограниченной ответственностью «...», размещенную на фасаде здания по адресу «...», возле входа в клинику «...», поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 2 статьи 5 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать «...» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному лицу Кабардино-Балкарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 12.07.2023 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.