

ПРОТОКОЛ № 012/04/14.3-316/2021

об административном правонарушении

«12» апреля 2021 года

г. Йошкар – Ола

Протокол составлен главным специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России <...> в соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Корд» (<...>) по факту нарушения требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении рекламы «Корд оптика Кабинет ОФТАЛЬМОЛОГА Компьютерная диагностика зрения Аппаратное лечение глаз», в которой не приведена информация с предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, размещенной по адресу г.Волжск, ул.Ленина, 60д/е (решение Марийского УФАС России от 29.03.2021 по делу №012/05/24-183/2021).

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Место, время совершения и событие административного правонарушения:

Место совершения административного правонарушения: г.Волжск, Республика Марий Эл.

Время совершения административного правонарушения: декабрь 2020 года.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в ходе проведения мониторинга рекламы в декабре 2020 году установлен факт размещения рекламы Корд Оптики по адресу г.Волжск, ул.Ленина, 60д/е следующего содержания:

В соответствии со статьей 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. Объектом рекламирования является товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятия, на привлечение к которым направлена реклама. Товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (письмо ФАС России от 05.04.2007 № АЦ/4624).

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, формировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Комиссия не может согласиться с доводами общества о том, что рассматриваемая информация не относится к рекламе, а представляет собой вывеску, в которой указывается информация, доводимая до потребителей в соответствии с требованиями Закона РФ от 07.02.1992 №2300-1 «О защите прав потребителей» (далее – Закон о защите прав потребителей).

Так, вывеска содержит информацию, которую изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя, а именно наименование своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы (п.1 ст. 9 Закона о защите прав потребителей).

В соответствии с письмом ФАС России от 13.02.2015 №АД/6320/15 размещение в месте фактического нахождения организации указания на профиль ее деятельности служит целям идентификации данного заведения и не может рассматриваться как его реклама. Также из письма ФАС России от 28.11.2013 №АК/47658/13 «О квалификации конструкций в качестве рекламных или информационных» следует, что указание в месте нахождения организации профиля ее деятельности (аптека, кондитерская, ресторан) либо ассортимента реализуемых товаров и услуг (хлеб, продукты, мебель, вино, соки) также может быть признано обычаям делового оборота, и на такие информационные

конструкции Закон о рекламе не распространяется.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» не может быть квалифицирована в качестве рекламы информация, которая хотя и отвечает перечисленным критериям, однако обязательна к размещению в силу закона или размещается в силу обычая делового оборота.

Комиссией установлено, что в месте нахождения оптики Корд размещались в том числе и вывески, расположенные на двери и при входе в здание по адресу г.Волжск, ул.Ленина, 60д/е с информацией об оказании услуг ООО «Корд», расписанием (режимом работы).

Однако рассматриваемая конструкция, на которой размещена информация «Корд оптика Кабинет ОФТАЛЬМОЛОГА Компьютерная диагностика зрения Аппаратное лечение глаз» не может быть признана вывеской, поскольку в ней указана информация не только о профиле деятельности организации, но и о конкретных услугах, которые являются медицинскими.

Проанализировав содержание спорной информации, способы её размещения и распространения, наличие иных конструкций в месте нахождения деятельности ООО «Корд», на которых до потребителей доводится информация о лице, осуществляющем деятельность и оказываемых услугах, Комиссия приходит к выводу о том, что указанная информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Из содержания текста рекламной информации следует, что объектом рекламирования является Корд оптика, а также оказываемые услуги по компьютерной диагностике зрения, аппаратному лечению глаз.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-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.

Медицинская деятельность входит в перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется лицензия, что следует из подпункта 46 пункта 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Закон №99-ФЗ).

Порядок лицензирования медицинской деятельности утвержден Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 №291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)» (далее-Постановление №291).

Согласно Постановления №291 одним из видов работ, относящихся к медицинской деятельности, являются услуги в области офтальмологии.

Марийским УФАС России установлено, что ООО «Корд» имеет лицензию на оказание медицинских услуг № АО-16-01-007386 от 19 февраля 2019, выданную **Министерством** здравоохранения Республики Татарстан на осуществление медицинской деятельности и оказание в том числе услуг по офтальмологии.

Указанная лицензия дает ООО «Корд» право на осуществление деятельности по оказанию услуг в области офтальмологии в том числе по адресу по адресу г.Волжск, ул.Ленина, 60е.

Таким образом, ООО «Корд» фактически оказывает услуги по компьютерной диагностике зрения, аппаратному лечению глаз в г.Волжск по адресу ул.Ленина, д.60е.

В нарушение требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе в рассматриваемой рекламе не приведена информация с предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламодателем. Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Реклама распространялась в целях продвижения товаров и услуг, предлагаемых ООО «Корд».

Общество использует помещение по адресу г.Волжск, ул.Ленина, 60е для ведения предпринимательской деятельности. ООО «Корд» арендует указанное помещение на основании договора аренды от 15.08.2020, заключенного с ИП Сиразудиновым М.

На рассмотрении дела 26.03.2021 ООО «Корд» сообщило, что имеет лицензию на оказание медицинских услуг в области офтальмологии, в том числе по адресу г.Волжск, ул.Ленина, д.60е, литер А, фактически оказывает услуги, указанные в рассматриваемой рекламе.

Кроме того, по заявлению ООО «Корд» Администрацией городского округа «Город Волжск» 20.02.2018 согласовано

размещение рассматриваемой конструкции по адресу г.Волжск, ул.Ленина, д.60е.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Корд».

Ответственность за нарушение требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе установлена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ. В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок влечет наложение административного штрафа на на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно пункту 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу части 2 статьи 2.2 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 дней согласно статьям 30.1, 30.3 КоАП РФ.

Протокол составлен по правилам статьи 28.2 КоАП РФ в отсутствие представителя ООО «Корд». Общество было надлежащим образом извещено о дате, времени и месте составления протокола. В адрес ООО «Корд» 30.03.2021 направлено уведомление о составлении протокола за исходящим № 03-07/237, данное почтовое отправление было получено ООО «Корд».

С протоколом ознакомлен(а),
права и обязанности разъяснены.

Дата, место и время рассмотрения дела об административном правонарушении: 23 апреля 2021 года в 13 час. 30 мин.
по адресу: ул. Волкова, д. 164, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424000.

Даю согласие на
обработку персональных данных.

(ФИО, подпись лица, привлекаемого
к административной ответственности)

<...>

(Ф.И.О. составившего протокол)

_____2021 г.

_____ (подпись)

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

В соответствии со ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил:

(ФИО лица, получившего протокол)

« » _____2021 г. _____(подпись)

Сообщаем, что возможность участия в рассмотрении дела будет организована посредством удаленного доступа через программу «TrueConf» по ссылке (<https://fas1.tconf.ru/c/9898441549>).

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Инструкция для участников видеоконференцсвязи прилагается к настоящему уведомлению.

Информацию о невозможности участия посредством удаленного доступа необходимо сообщить до 23 апреля 2021 года, направив в адрес Марийского УФАС России копии доверенностей представителей.