

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/5-975/2023

27 сентября 2023 года

город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 055/05/5-975/2023 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Центр дентальной имплантации Атлант Левобережный» (ИНН 5507282062, ОГРН 1215500003113, далее - ООО «ЦДИ АТЛАНТ», Общество) требований пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие законного представителя ООО «ЦДИ АТЛАНТ» (ходатайство от 26.09.2023 № 8925-ЭП/23)

УСТАНОВИЛА:

Омским УФАС России выявлен факт распространения 02.06.2023 в 09 час. 13 мин. 28 сек., в 10 час. 33 мин. 34 сек., в 14 час. 21 мин. 07 сек., в 14 час. 38 мин. 37 сек. и в 15 час. 42 мин. 09 сек. в региональном эфире телеканала «Россия 1» посредством видеоролика информации следующего содержания:

«АТЛАНТ стоматологическая клиника ИМЕЮТСЯ ПРОТИВОПОКАЗАНИЯ НЕОБХОДИМО ПРОКОНСУЛЬТИРОВАТЬСЯ СО СПЕЦИАЛИСТОМ

АТЛАНТ стоматологическая клиника ИМПЛАНТАЦИЯ ПОД КЛЮЧ ВСЕГО 17500р. Пожизненная гарантия! Лучшая клиника г. Омска по рейтингу 32top ИМЕЮТСЯ ПРОТИВОПОКАЗАНИЯ НЕОБХОДИМО ПРОКОНСУЛЬТИРОВАТЬСЯ СО СПЕЦИАЛИСТОМ

АТЛАНТ стоматологическая клиника Запись по телефону<...> Срок действия акции с 01.06.23 г. до 30.06.23 г. Подробности об организаторе акции, о правилах ее проведения, сроках, месте и порядке проведения узнавайте по телефону: <...>».

Одновременно указанная информация сопровождалась аудиосообщением: «Клиника «Атлант» работаем по программе «Доступная имплантация зубов в Омске». Имплантация всего 17500 рублей. Звоните <...>».

На запрос Омского УФАС России ФГУП «ВГТРК» представлена информация, согласно которой «... По информации, полученной от Общества с ограниченной ответственностью «Национальный рекламный альянс» (далее - ООО «НРА»), ООО «НРА», действующее в качестве Агента ВГТРК, заключило с заказчиком – ООО «ПРАЙМ СИБИРЬ» (ОГРН<...>...) Договор № ОП-221215-104КРН от 15 декабря 2022 года, в рамках которого осуществлялось размещение рекламного проекта «ПРАЙМ СИБИРЬ», в том числе указанного в Запросе рекламного ролика под условным наименованием «Стоматология Атлант»...».

По информации ООО «Прайм Сибирь», «...ООО «Прайм Сибирь» 30.05.2023 был заключен договор № 55/2023/0055 с ООО «ЦДИ АТЛАНТ»...

...В соответствии с принятыми на себя обязательствами по данному договору ООО «Прайм Сибирь», как Исполнитель, действуя на основании договоров с соответствующими контрагентами, оказало по заданию Заказчика услуги по размещению Рекламы в Региональном эфире Телеканалов в пределах г. Омска, Омской области, в том числе, в июне 2023 г., а Заказчик принял и оплатил оказанные ему услуги в размере и порядке, предусмотренном заключенным Договором.

По обязательствам перед ООО «ЦДИ АТЛАНТ» в рамках Договора № 55/2023/0055 от 30.05.2023 02.06.2023 в 09 час. 13 мин. 28 сек., в 10 час. 33 мин. 34 сек., в 14 час. 21 мин. 07 сек., в 14 час. 38 мин. 37 сек. и в 15 час. 42 мин. 09 сек. была размещена Реклама в Региональном эфире Телеканала «Россия-1», версия «Имплантация под ключ 17500».

В данной Рекламе использовано утверждение «Лучшая клиника г. Омска по рейтингу 32top».

На предмет достоверности информации в данной Рекламе и в качестве подтверждения, что стоматологическая клиника «ATLANT» является лучшей клиникой г. Омска по рейтингу 32top, ООО «ЦДИ АТЛАНТ» в адрес ООО «Прайм Сибирь» было представлено гарантийное письмо от 26.05.2023».

Определением Омского УФАС России от 31.08.2023 в отношении ООО «ЦДИ АТЛАНТ» возбуждено дело № 055/05/5-975/2023 по признакам нарушения требований пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В ответ на указанное определение ООО «ЦДИ АТЛАНТ» представлена информация, согласно которой «...ООО «ЦДИ АТЛАНТ» не согласно с инкриминируемыми нарушениями пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», по следующим основаниям:

...Объектом рекламирования, в данном случае, являются стоматологические услуги, осуществляемые ООО «ЦДИ АТЛАНТ». При этом, привлекая внимание потребителей рекламы к услугам ООО «ЦДИ АТЛАНТ», реклама обращает внимание на то, что данная клиника является «Лучшей клиникой г. Омска по рейтингу 32top».

Таким образом, в рассматриваемом случае в предмет доказывания указанной в рекламе информации входила проверка достоверности сведений, размещенных в названной рекламе.

По версии Комиссии к недостоверной информации, размещенной в рекламном ролике, относится информация «Лучшая клиника г. Омска по рейтингу 32top»...

...В ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе» подразумевается, что такое нарушение должно формировать ни у одного, а сразу у группы потребителей искаженное представление об объекте рекламирования.

В определении о возбуждении дела № 055/05/5-975/2023 отсутствуют достаточные доказательства, подтверждающие отсутствие существенной информации на услуги, искажающий смысл информации и вводящий в заблуждение потребителей рекламы. Как указывалось выше, рейтинг 32top находится в свободном доступе, следовательно, ни один потенциальный потребитель на момент выхода рекламного ролика не был введен в заблуждение, а вся существенная информация была предоставлена.

Тем не менее, целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

В случае, если уполномоченным лицом УФАС все-таки будут установлены в действиях ООО «ЦДИ АТЛАНТ» признаки состава административного правонарушения, просим учесть, отсутствие умысла в нарушении закона «О рекламе».

Наличие выданного ООО «ЦДИ АТЛАНТ» диплома в категории «Лучшие стоматологические клиники Омска по версии портала 32top.ru» являлось и является основанием гордости и высокой оценки качества оказываемых и рекламируемых услуг. Наличие диплома и послужило основанием для включения соответствующей информации в рекламный ролик...

...Полагаем, что информация в рекламном ролике «Лучшая Клиника г. Омска по рейтингу 32top» не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причиняет имущественный ущерб....

...Данная информация, по мнению ООО «ЦДИ АТЛАНТ», является достоверной ввиду наличия диплома, выданного за подписью генерального директора портала 32top.ru - <...>.

В дипломе указано «Лучшие стоматологические клиники Омска по версии портала 32top.ru. Диплом выдан клинике Atlant по итогам проверки в рамках проведения рейтинга стоматологических клиник России».

При этом из буквального содержания информации, размещенной в рекламном ролике, не следует указание на то, что клиника Atlant является «Самой лучшей либо первой из лучших, номер один и т.д.», что могло бы позволить сделать вывод о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с толковым словарем русского языка Ожегова первое значение слова «Лучший» - См. хороший. В свою очередь значение слова «Хороший» - Вполне положительный по своим качествам, такой, как следует.

В данном случае информация о «Лучшей клинике г. Омска по рейтингу 32top» соответствует действительности, на основании выданного диплома. Сведения, размещенные на сайте www.32top.ru, являются общедоступными, достоверность которых может проверить любой потенциальный потребитель. Сам сайт содержит раздел «Рейтинг лучших стоматологий Омска», в числе которых клиника «ATLANT». Таким образом, «Лучшая клиника г. Омска по рейтингу 32top» с точки зрения обычного обывателя не может и не создает впечатление о том, что стоматологическая клиника «ATLANT» имеет преимущества перед другими хозяйствующими субъектами, оказывающими аналогичные медицинские услуги в городе Омске, ввиду отсутствия на это конкретного указания...

...В настоящее время на рынке оказания стоматологических услуг высокая конкуренция, таким образом, у потребителей имеется достаточная альтернатива в выборе хозяйствующего субъекта, предоставляющего данный вид услуг.

При этом отношения в сфере рекламы должны строиться на принципах достоверности сообщаемых сведений о товарах и услугах и исходить из того, что достоверная информация о товарах и услугах позволяет потребителю сделать правильный выбор...

...На основании изложенного, ООО «ЦДИ АТЛАНТ» просит в случае наличия в действиях признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ, применить меру административного наказания в виде предупреждения».

Дополнительно 26.09.2023 директором ООО «ЦДИ АТЛАНТ» А.В. Пищита представлены пояснения, в которых дословно указано следующее «...Рекламный ролик просуществовал два дня, на данный момент не идет в эфире. Прошу Вас ввиду сложной экономической ситуации сделать строгое предупреждение или наложить штраф на должностное лицо! Подписывал сопровождающие документы ролику маркетолог, подпись не моя! Прошу рассмотреть дела в мое отсутствие».

Рассмотрев пояснения ООО «ЦДИ АТЛАНТ», Комиссия не может согласиться с доводами Общества ввиду следующего.

По определению, данному статьей 3 Федерального закона «О рекламе»:

реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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;

объект рекламирования - это 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;

товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку распространена в региональном эфире телеканала «Россия 1» в адрес неопределенного круга лиц и направлена на привлечение внимания к стоматологической клинике «ATLANT» и оказываемым в ней медицинским услугам.

При этом указанная информация распространена с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе:

В силу части 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения **о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.**

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара, при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые законодательством к рекламе, в частности о

включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

В пункте 29 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 года № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» отмечено, 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.

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.**

Данное объективное подтверждение может быть установлено победой в конкурсе, экспертным исследованием, независимой экспертизой, независимым опросом и т.д. Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

На основании части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно представленным ООО «ЦДИ АТЛАНТ» документам, Общество является обладателем трех дипломов, выданных порталом 32top.ru в следующих номинациях:

- «Лучшие стоматологические клиники Омска 2022 по версии портала 32top.ru»;
- «Лучшие сетевые стоматологические клиники Омска 2022 по версии портала 32top.ru»;
- «Победитель в номинации «Самые опытные врачи» 2022».

При этом формулировка «**Лучшие** стоматологические клиники Омска 2022...» и «**Лучшие** сетевые стоматологические клиники Омска 2022...» подразумевает множественность номинантов (обладателей данного звания).

В рассматриваемой рекламе использовано утверждение «**Лучшая** клиника г. Омска по рейтингу 32top», которое, в отличие от формулировки, используемой в вышеуказанных дипломах, свидетельствует о единственном обладателе данного звания (лучшая - одна).

С точки зрения обычного потребителя данная информация создает впечатление о том, что стоматологическая клиника «АТЛАНТ» имеет значительное преимущество перед другими хозяйствующими субъектами, оказывающими аналогичные медицинские услуги в городе Омске.

При этом, реклама не содержит критерия, по которому осуществлялось сравнение и который имеет объективное подтверждение, что свидетельствует о признаках нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Одновременно на основании рейтингов стоматологических клиник России 2022 и 2023 года, размещенных на сайте сетевого издания «32top.ru» (адрес сайта: <https://www.32top.ru/>), клиника «АТЛАНТ» занимает **2 место** среди иных клиник города Омска, оказывающих аналогичные услуги, что не позволяет отнести ее к «лучшей» и тем самым в нарушение части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» вводит в заблуждение потребителей рекламы:

Довод Общества о том, что значение слова «лучший» подразумевает «хороший», тем самым «из буквального содержания информации, размещенной в рекламном ролике, не следует указание на то, что клиника Atlant является «Самой лучшей либо первой из лучших, номер один и т.д.» отклоняется ввиду следующего:

- «лучший» – 1. См. хороший. 2. Самого высокого качества, самого хорошего свойства;

- «хороший» - 1. Вполне положительный по своим качествам, такой как следует. 2. Вполне достойный, приличный. При этом **в значениях сравнительной и превосходной степени употребляется «лучше», «лучший».**

Таким образом, употребляя в рекламе слово «лучший», рекламодатель всегда позиционирует тот или иной товар (работу, услугу) в сравнительной и превосходной степени по отношению к иным товарам, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») **ненадлежащая** реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из определения, данного в пункте 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «ЦДИ АТЛАНТ» является рекламодателем.

В статье 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, пояснения ООО «ЦДИ АТЛАНТ», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «ЦДИ АТЛАНТ» требований пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы 02.06.2023 в 09 час. 13 мин. 28 сек., в 10 час. 33 мин. 34 сек., в 14 час. 21 мин. 07 сек., в 14 час. 38 мин. 37 сек. и в 15 час. 42 мин. 09 сек. в региональном эфире телеканала «Россия 1».

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.

В силу пункта 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая, пояснения ООО «ЦДИ АТЛАНТ» о том, что в настоящее время рекламный ролик не распространяется, Комиссией принято решение об отсутствии необходимости в выдаче ООО «ЦДИ АТЛАНТ» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь статьями 33, 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-55 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу ООО «ЦДИ АТЛАНТ» (ИНН 5507282062, ОГРН 1215500003113):

«АТЛАНТ стоматологическая клиника ИМЕЮТСЯ ПРОТИВОПОКАЗАНИЯ НЕОБХОДИМО ПРОКОНСУЛЬТИРОВАТЬСЯ СО СПЕЦИАЛИСТОМ

АТЛАНТ стоматологическая клиника ИМПЛАНТАЦИЯ ПОД КЛЮЧ ВСЕГО 17500р. Пожизненная гарантия! Лучшая клиника г. Омска по рейтингу 32top ИМЕЮТСЯ ПРОТИВОПОКАЗАНИЯ НЕОБХОДИМО ПРОКОНСУЛЬТИРОВАТЬСЯ СО СПЕЦИАЛИСТОМ

АТЛАНТ стоматологическая клиника Запись по телефону<...> Срок действия акции с 01.06.23 г. до 30.06.23 г. Подробности об организаторе акции, о правилах ее проведения, сроках, месте и порядке проведения узнавайте по телефону: <...>», распространенную 02.06.2023 в 09 час. 13 мин. 28 сек., в 10 час. 33 мин. 34 сек., в 14 час. 21 мин. 07 сек., в 14 час. 38 мин. 37 сек. и в 15 час. 42 мин. 09 сек. в региональном эфире телеканала «Россия 1», ненадлежащей, нарушающей требования пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «ЦДИ АТЛАНТ» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 27.09.2023.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>