

Решение по делу 048/05/7-447/2022

<...>

ООО "Яндекс" 119021, г. Москва, ул.
Льва Толстого, д. 16 vgrinina@yandex-
team.ru

РЕШЕНИЕ

22 августа 2022 года г. Липецк

Резолютивная часть решения объявлена 18 августа 2022 года

Решение в полном объеме изготовлено 22 августа 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

<...> заместитель руководителя управления - начальник отдела защиты конкуренции,

Члены комиссии:

<...> ведущий специалист-эксперт отдела защиты конкуренции,

<...> государственный инспектор отдела защиты конкуренции,

при рассмотрении дела № 048/05/7-446/2022, возбужденного в отношении <...>(паспорт <...>; адрес: <...>) по признакам нарушения части 3 статьи 5, пункта 7 статьи 7, ООО «Яндекс» (ИНН: 7736207543; ОГРН:

1027700229193; адрес: 119021, г. Москва, ул. Льва Толстого, д. 16) по признакам нарушения пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в рекламе медицинских услуг в поисковой системе Яндекс без лицензии на их осуществление,

в присутствии представителя ООО «Яндекс» <...> (доверенность б/н от 20.01.2022) посредством видео-конференц-связи,

в отсутствие <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области поступило (вх № 217-з от 25.04.2022) обращение гражданина А. по вопросу распространения в поисковой системе Яндекс контекстной рекламы медицинских услуг (вывод из запоя, услуги психиатра-нарколога) без соответствующей лицензии услуг следующего содержания: «Вывод из запоя. Кодирование от алкоголя. Круглосуточно. Липецк. lipetsk-vashdoktor48.ru. Реклама. Анонимно. Выведение из запоя на дому и в клинике. Капельница на дом. Звоните! Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом.»

При переходе по гиперссылке «Вывод из запоя. Кодирование от алкоголя...» осуществляется переход на страницу <https://lipetsk-vashdoktor48.ru>. На указанной странице распространяется информация о медицинской клинике «Ваш Доктор» в Липецке, а также указана информация о том, что медицинские услуги оказывает ООО «Наркологический диспансер» («Липецкий областной наркологический диспансер») с указанием адреса: г. Липецк, ул. Космонавтов, д. 2, и номер телефона 8 (928) 452-71-87. На сайте представлена страница из приложения к медицинской лицензии № ЛО-48-01-002178, выданной ГУЗ «Липецкому областному наркологическому диспансеру» Управлением здравоохранения Липецкой области для осуществления деятельности (оказание медицинских услуг) по адресу 398002, Липецкая область, г. Липецк, ул. Космонавтов, д. 2.

ГУЗ «ЛОНД» в ответе на запрос от 26.04.2022 № 2989-04 (вх. 3745 от 29.04.2022) сообщил, что не имеет отношения к медицинскому комплексу «Ваш Доктор», рекламные материалы не размещал. Ранее клиника «Ваш доктор» по обращению ГУЗ «ЛОНД» привлекалась к ответственности судом (Решение Октябрьского районного суда г. Липецка от 19.01.2022

по делу №2а-320/2022 (2а-4628/2021)) за размещение на сайте lipetsk-vashdokter.ru информации об осуществлении услуг вывода из запоя, кодирования, психиатра-нарколога от имени ГУЗ «ЛОНД» по адресу: г. Липецк, ул. Ленинградская, д. 18, а также размещение без согласия фотографии лицензии на осуществление медицинской деятельности №ЛО-48-01-002178, выданной ГУЗ «Липецкому областному наркологическому диспансеру». ГУЗ «Липецкий областной наркологический диспансер» имеет свой собственный сайт – <https://narkolog48.ru>, и не имеет отношения к недостоверной информации, размещенной на сайте lipetsk-vashdokter48.ru. По указанному адресу работает амбулаторно-реабилитационное отделение «Виктория» в соответствии с действующей лицензией на осуществление медицинской деятельности от 29.10.2020 г. № ЛО-48-01-002178 и не имеет отношения к размещенным рекламным материалам.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.06.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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 и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с п. 2 ст. 3 Закона о рекламе объект рекламирования – 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.

П. 3 ст. 3 Закона о рекламе гласит, что товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанная информация, распространяющиеся в поисковой системе Яндекс, следующего содержания: «Вывод из запоя. Кодирование от алкоголя. Круглосуточно. Липецк. lipetsk-vashdokter48.ru. Реклама. Анонимно. Выведение из запоя на дому и в клинике. Капельница на дом. Звоните! Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом.» соответствует понятию, изложенному в ст. 3 Закона о рекламе и является рекламой.

В соответствии с ч. 1 ст. 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Согласно п. 20 ч. 3 ст. 5

недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения: об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Исходя из вышеуказанного, реклама медицинских услуг клиники «Ваш Доктор» содержит недостоверную информацию о лице, оказывающем медицинские услуги, и месте оказания услуг, что является нарушением п. 20 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

На основании Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Систематизированный перечень кодов и наименований медицинских услуг в здравоохранении утвержден приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг».

В соответствии с указанной номенклатурой медицинских услуг к таким услугам относятся: 036 - психиатрия-наркология; А01.29.005- Сбор жалоб и анамнеза (объективный и субъективный) в психиатрии-наркологии; В01.036.001 Прием (осмотр, консультация) врача-психиатра-нарколога первичный.

Таким образом, объектом рекламирования в данном случае являются медицинские услуги.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Лицензирование государством отдельных видов деятельности направлено на защиту прав граждан, их законных интересов, нравственности и здоровья, а также на установление правовых основ единого рынка. Лицензия гарантирует потребителю обязательное соблюдение хозяйствующим субъектом лицензионных требований и условий, предъявляемых законом к данному виду деятельности. Несоблюдение таких требований и условий несет в себе угрозу законным правам и интересам граждан.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации 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.

Виды деятельности, для осуществления которых необходимо получение специального разрешения (лицензии), установлены Федеральным законом от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

В соответствии с пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежит, в том числе медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково").

С учетом изложенного, реклама медицинской деятельности, оказываемой лицом, не имеющим лицензии на осуществление такой деятельности, Федеральным законом «О рекламе» не допускается.

Из имеющихся в Липецком УФАС сведений не установлено наличие у клиники «Ваш Доктор» лицензии на осуществление медицинской деятельности на территории г. Липецка и Липецкой области, что нарушает требования пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.06.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных требованиями, установленных частью 3 статьи 5, статьей 7 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

П. 5 ст. 3 Закона о рекламе гласит, что рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно представленному ответу от ООО «Яндекс» (вх. № 4104 от 16.05.2022) рекламодателем рассматриваемой рекламы является физическое лицо <...> (тел: +0, эп: <...>), что подтверждается счетами и актами об оказании услуг. Указанная реклама распространялась с 17.12.2021 по 02.05.2022.

Регистратор доменных имен ООО «ТаймВэб.Домены» в ответ на запрос (вх. 3651 от 27.04.2022) сообщил, что администратором доменного имени lipetsk-vashdoktor48.ru с 21.12.2021 г. является <...> (Паспорт <...>; адрес:<...>, тел. +7<...>, <...>).

ПАО «МегаФон» в ответ на запрос (вх. № 3789 от 29.04.2022) сообщил, что абонентский номер +79284527187 выделен <...> (<...>) на основании договора на оказание услуг связи <...> от <...>.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является <...> (Паспорт <...>; адрес: <...>).

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных требованиями, установленных статьей 7 Закона о рекламе, несет рекламораспространитель.

П. 7 ст. 3 Закона о рекламе гласит, что рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Как следует из ответа ООО «Яндекс», рекламораспространителем указанной рекламы является ООО «Яндекс» (ИНН: 773006366201; ОГРН: 1027700229193; адрес: 119021, г. Москва, ул. Льва Толстого, д. 16).

Определением от 01.06.2022 № 3883-04 в отношении Мамедова Ф.Т. и ООО «Яндекс» возбуждено дело № 048/05/7-447/2022 о нарушении законодательства о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 28.06.2022 на 12 часов 00 минут.

ООО «Яндекс» представило пояснения (вх. № 5085 от 22.06.2022) по делу, в которых подтвердило информацию о рекламе и рекламодателе, а также указало, что: «3. Яндекс сообщает, что все рекламные объявления, размещаемые в сервисе «Яндекс.Директ», проходят модерацию в форме проверки на соответствие требованиям к рекламным материалам. Для размещения в сервисе «Яндекс.Директ» Рекламы, связанной с осуществлением медицинской деятельности, в обязательном порядке необходимо предоставление лицензии, включая обратную сторону и приложения с адресом и перечнем разрешенных видов медицинской деятельности. С Правилами размещения рекламы в сервисе «Яндекс.Директ» можно ознакомиться в Справке по адресу: <https://yandex.ru/support/direct/moderation/adv-rules.html>.

4. Яндекс обращает Ваше внимание на то, что Рекламодателем была предоставлена лицензия на осуществление медицинской деятельности ГУЗ «Липецкий областной наркологический диспансер», которая также находилась на сайте Рекламодателя в разделе «Лицензия» (Приложение № 1 к настоящему ответу), соответственно, Яндекс со своей стороны проявил должную осмотрительность, предпринял все зависящие от него меры по соблюдению законодательства о рекламе и осуществил проверку Рекламы на соответствие требованиям. На основании п. 3.1 Оферты обязательным условием оказания Яндексом услуг сервиса

«Яндекс.Директ» является принятие и соблюдение Рекламодателем требований и положений «Правил размещения рекламы на Яндексе» (https://yandex.ru/legal/adv_rules/), в соответствии с которыми Яндекс запрещает рекламировать товары и услуги, подлежащие лицензированию, при отсутствии необходимых лицензий. Согласно п. 3.4 Оферты Рекламодаделец самостоятельно осуществляет подготовку и редактирование Рекламы, в том числе ее составление и/или изменение, и гарантирует соответствие составленной и предоставленной им для размещения Яндексом Рекламы всем требованиям действующего законодательства. Таким образом, у Яндекса не было никаких оснований полагать, что лицензия на осуществление медицинской деятельности, предоставленная Рекламодателем, может не отражать соответствующую действительности информацию о лице, фактически осуществляющем указанную деятельность. При этом просим Вас учесть, что Яндекс не имеет правовых оснований и технической возможности контролировать содержание сайта Рекламодателя, равно как размещать или прекращать размещение информации на указанном сайте.

На основании изложенного выше Яндекс считает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе».

Также ООО «Яндекс» представило ходатайство (вх. № 5087 от 22.06.2022) о проведении заседания в режиме видеоконференцсвязи. Ходатайство было удовлетворено, ООО «Яндекс» направлено уведомление о дате и времени рассмотрения с ссылкой для подключения.

28.06.2022 на рассмотрение дела № 048/05/7-446/2022 <...> или его представитель не явились. Ввиду отсутствия информации о надлежащем уведомлении лица, участвующего в деле, о дате, времени и месте рассмотрения дела, по решению комиссии рассмотрение дела было отложено. Определением от 28.06.2022 № 4547-04 срок рассмотрения дела № 048/05/7-446/2022 продлен до 01.09.2022. Определением от 28.06.2022 № 4548-04 рассмотрение дела назначено на № 048/05/7-446/2022 17.08.2022 на 11 часов 30 минут. 17.08.2022 ввиду технических неполадок рассмотрение дела было приостановлено до 18.08.2022 в 15:00 минут, лица, участвующие в деле, уведомлены надлежащим образом.

По делу № 048/05/7-446/2022 <...> не представил объяснений и иных документов. 18.08.2022 на рассмотрение дела № 048/05/7-446/2022 <...> или его представитель не явились, надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается отчетом об отправке почтового отправления № <...> (возвращено отправителю по истечении срока хранения).

От ООО «Яндекс» на рассмотрение дела № 048/05/7-446/2022 явился представитель <...> (доверенность б/н от 20.01.2022) посредством видеоконференцсвязи.

Руководствуясь п. 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия рассмотрела дело № 048/05/7-446/2022 в отсутствие лица, участвующего в деле — <...>

Представитель ООО «Яндекс» ранее изложенную позицию поддержала в полном объеме.

Доводы ООО «Яндекс» признаны Комиссией несостоятельными ввиду следующего:

1. В «Правилах размещения рекламы на Яндексе» (Яндекс Правовые документы https://yandex.ru/legal/adv_rules/) указано, что реклама некоторых товаров и услуг запрещается или ограничивается действующим законодательством. В частности, нельзя рекламировать товары и услуги, подлежащие сертификации / лицензированию, при отсутствии необходимых сертификатов / лицензий (ст. 7 ФЗ «О рекламе». Копии Сертификатов или Лицензий должны быть предоставлены в службу размещения до момента начала размещения рекламы (ст. 13 ФЗ «О рекламе»). В разделе «Реклама медицинских услуг» (Яндекс Правовые документы yandex.ru/legal/adv_rules/) указано, что осуществление медицинской деятельности подлежит обязательному лицензированию (п. 46 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99 «О лицензировании отдельных видов деятельности», Постановление Правительства РФ 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, в сервисе «Яндекс.Директ» в рубрике «Ответы на вопросы» (<https://direct.yandex.ru/>) указано следующее: «Как объявления проходят модерацию? Объявления в Яндексе проходят проверку на соответствие требованиям к рекламным материалам. Так мы убеждаемся, что реклама не касается запрещенных или ограниченных по закону товаров и сервисов. Читайте подробнее об ограничениях (<https://yandex.ru/support/direct/moderation/special-categories.html>) в Справке. Обычно на это требуется несколько часов (для кампаний с большим количеством объявлений — дольше). Часто реклама проходит модерацию автоматически за несколько минут. Однако в течение трех дней ее проверит специалист Яндекса. Если такое объявление нужно доработать, мы сообщим об этом в письме».

2. При переходе по гиперссылке

<https://yandex.ru/support/direct/moderation/special-categories.html> открывается Яндекс Справка — рубрика «Правила и модерация», раздел «Тематики рекламирования». При переходе по гиперссылке «Медицинские услуги» (<https://yandex.ru/support/direct/moderation/categories/medicine-medical-activity.html#medicine-medical-activity>) размещена информация, в которой указано: Медицинские услуги К размещению принимается реклама медицинской деятельности, за исключением медицинских услуг по искусственному прерыванию беременности.

В ваших объявлениях и на странице перехода должны соблюдаться все требования законодательства. Например, реклама не должна:

содержать утверждения о полной безвредности рекламируемой услуги или ссылаться на конкретные случаи излечения людей и улучшения их здоровья;

содержать ссылки на терапевтические эффекты относительно заболеваний, которые не поддаются или тяжело поддаются лечению, или ссылаться на конкретные случаи излечения людей и улучшения их здоровья.

В ваши текстовые объявления автоматически будет добавлено предупреждение «Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом». Текст предупреждения не зависит от содержания конкретного объявления и не может быть изменен. В графические объявления, видеообъявления и креативы для медийных кампаний это предупреждение необходимо добавлять самостоятельно. Подробнее о предупреждениях.

Ваши объявления должны соответствовать законодательству тех стран, в которых вы хотите показывать рекламу. Россия:

Когда отправить документы

Документы можно предоставить в любой момент после отправки объявлений на модерацию. Если объявления были отклонены только из-за отсутствия необходимых документов, то после их получения все объявления будут перепроверены. Если проверка пройдет успешно, ваши объявления будут допущены к показам. Если потребуется дополнительная информация, мы свяжемся с вами.

Какие нужны документы

Копия лицензии, включая обратную сторону и приложения с адресом и перечнем разрешенных видов медицинской деятельности. Адрес оказания медицинских услуг в лицензии должен совпадать с адресом,

указанным в контактных данных и на сайте. Юридическое наименование в лицензии должно совпадать с юридическим наименованием на сайте.

Таким образом, юридическое наименование на сайте lipetsk-vashdokter48.ru («Ваш Доктор») и в лицензии (ГУЗ «Липецкий областной наркологический диспансер») не совпадают. Указание на сайте медицинской организации о том, что она осуществляет деятельность от имени и по лицензии, выданной иной медицинской организации, не может являться надлежащим подтверждением этого факта. ООО «Яндекс» имело возможность при прохождении рекламой модерации запросить у рекламодателя сведения, подтверждающие факт оказания медицинских услуг клиникой «Ваш Доктор» по указанному адресу на основании лицензии «ГУЗ ЛОНД», однако не сделало этого, тем самым допустив нарушение пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе.

На основании изложенного, реклама медицинских услуг следующего содержания: «Вывод из запоя. Кодирование от алкоголя. Круглосуточно. Липецк. lipetsk-vashdokter48.ru. Реклама. Анонимно. Выведение из запоя на дому и в клинике. Капельница на дом. Звоните! Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом.», распространяемая в поисковой системе Яндекс без соответствующей лицензии на оказание медицинских услуг, не соответствует требованиям п. 20 ч. 3 статьи 5, пункту 7 статьи 7 Закона о рекламе и, в силу пункта 4 статьи 3 названного Закона, является ненадлежащей рекламой.

Учитывая, что рассматриваемая реклама на момент вынесения решения не распространяется, Комиссией принято решение не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Проанализировав имеющиеся в деле доказательства, в результате совещания, руководствуясь 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 рекламу медицинских услуг (вывод из запоя, услуги психиатра-нарколога) «Вывод из запоя. Кодирование от алкоголя. Круглосуточно. Липецк. lipetsk-vashdokter48.ru. Реклама. Анонимно. Выведение из запоя на дому и в клинике. Капельница на дом. Звоните! Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом.», распространяемую в

поисковой системе Яндекс через сервис Яндекс.Директ, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 20 ч. 3 ст. 5, п. 7 ст. 7 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодателем которой является <...> (паспорт <...>; адрес: <...>), рекламораспространителем которой является ООО «Яндекс» (ИНН: 7736207543; ОГРН: 1027700229193; адрес: 119021, г. Москва, ул. Льва Толстого, д. 16).

2. Не выдавать <...> (паспорт <...>) и ООО «Яндекс» (ИНН: 7736207543; ОГРН: 1027700229193; адрес: 119021, г. Москва, ул. Льва Толстого, д. 16) предписание об устранении нарушения Закона о рекламе.

3. Передать материалы дела для решения вопроса о возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лиц, допустивших нарушение рекламного законодательства Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ <...>

Члены Комиссии _____ <...>

_____ <...>

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Исп.<...>

тел.8(4742) <...>

2022-989