

ООО «Колибри»

450024, г. Уфа, ул. Дагестанская, 15/1

ООО «Инфинити»

450022, г. Уфа, ул. Г. Горбатова, д. 3/2,
офис 1

Заявитель: вх. № 11530 от 04.08.2022

РЕШЕНИЕ

по делу № 002/05/24-1382/2022

26.08.2022 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Решение в полном объеме изготовлено «26» августа 2022 года

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

<...>;

рассмотрев дело № 002/05/24-1382/2022 возбужденное по заявлению физического лица в отношении ООО «Колибри» (ОГРН: 1020202764163, ИНН: 0275037823) по факту размещения/распространения рекламы с признаками нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе», Закон о рекламе),

в присутствии:

- <...> (приказ № 1 от 26.02.2021) – директора ООО «Инфинити»;

в отсутствие остальных лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о дате и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

04.08.2022 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ, антимонопольная служба) поступило заявление (вх. № 11530) гражданина с жалобой на рекламную информацию.

Текст заявления:

«...В г. Уфа на ул. Г. Горбатова, д.3/2 располагается стоматология Dental Эра. На окнах стоматологии расклеена реклама с перечислением оказываемых услуг без пометки о наличии противопоказаний».

К заявлению приложены фотографии спорной рекламы.

08.08.2022 сотрудниками Башкортостанского УФАС осуществлен выезд по адресу: г. Уфа, ул. Г. Горбатова, д.3/2 для установления факта размещения указанной информации (осмотр с приложением фотоматериалов).

Установлено, что по данному адресу размещена реклама следующего содержания:





Исходя из информации, размещенной на вывеске стоматологии, деятельность в данной клинике осуществляет ООО «Колибри» (ОГРН: 1020202764163, ИНН: 0275037823).

08.08.2022 года Башкортостанским УФАС России, в порядке части 2 статьи 36 Закона о рекламе возбуждено дело № 002/05/24-1382/2022 по признакам нарушения требований ФЗ «О рекламе». К участию в деле привлечены:

• **Заявитель:**

- вх. № 11530 от 04.08.2022;

• **Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:**

- ООО «Колибри» (ОГРН: 1020202764163, ИНН: 0275037823).

Рассмотрение дела назначено на 26.08.2022 года.

23.08.2022 года ООО «Колибри» представлены пояснения в рамках дела (вх. № 12429 электронная почта). Общество сообщило, что организация не ведет хозяйственную деятельность по адресу: г. Уфа, ул. Г. Горбатова, д.3/2. В подтверждение указанной информации юридическим лицом приложена копия лицензии № ЛО-02-01-006872 от 04.02.2019 года на право осуществления медицинской деятельности исключительно по юридическому адресу: г. Уфа, ул. Дагестанская, д. 15/1.

24.08.2022 года пояснения и сведения (документы и материалы) по делу поступили от ООО «Инфинити» (вх. № 12512 электронная почта). Из пояснений следует, что листки формата А4 установлены сотрудниками Общества самостоятельно, без привлечения сторонних изготовителей. Нарушение Закона о рекламе произошло по незнанию.

26.08.2022 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/24-1382/2022 по признакам нарушения законодательства о рекламе присутствовал:

- <...> (приказ № 1 от 26.02.2021) – директор ООО «Инфинити».

Директором Общества озвучена позиция по делу, также пояснено, что вывеска с информацией о юридическом лице ООО «Колибри» осталась от предыдущего арендатора и своевременно не осуществлена замена.

Пунктом 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 N 1922 закреплено, что в случае если при подготовке дела к рассмотрению или во время рассмотрения дела антимонопольным органом будет установлено, что решение по делу может быть вынесено в отношении ненадлежащего лица, антимонопольный орган обязан по ходатайству лиц, участвующих в деле, либо по собственной инициативе принять решение о замене такого лица. В этом случае рассмотрение дела откладывается.

Однако, в связи с присутствием на заседании Комиссии директора ООО «Инфинити» принято решение привлечь к участию в деле данный хозяйствующий субъект, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, рассмотрение дела не откладывать.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что наружная реклама, размещенная по адресу: г. Уфа, ул. Генерала Горбатова, д.3/2 (осмотр от 08.08.2022):





нарушает части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 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 - 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

По смыслу законодательного определения рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок. Иными словами, реклама призвана выделить рекламируемый объект из ряда других объектов и привлечь к нему внимание, а также побуждать лиц из числа неопределенного круга, среди которых распространялась реклама, обратиться за приобретением товара.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемые соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности.

Факт признания информации рекламной, сторонами по делу не оспаривается.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно части 7 статьи 24 Федерального 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 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.

Указанная норма требует включать в содержание рекламы лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий один из видов предупреждения:

- о наличии противопоказаний к их применению и использованию;
- о необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования;

- о необходимости получения консультации специалистов.

При этом в зависимости от вида объекта рекламирования рекламодатель самостоятельно вправе определить, какой из этих видов предупреждения использовать в рекламе.

Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» установлено понятие медицинской услуги и медицинской деятельности:

- медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение;

- 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.

Номенклатура медицинских услуг, утвержденная приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 N 804н, представляет собой перечень медицинских услуг, разделенных на два класса: «А» и «В».

Класс «А» включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение.

Разделы класса «А» обозначают определенный тип медицинской услуги.

В классе «А» зарегистрированы, в том числе медицинские услуги:

-ортодонтическая коррекция с применением брекет-системы (А16.07.048);

-профессиональная гигиена полости рта и зубов (А16.07.051);

-внутрикостная дентальная имплантация (А16.07.054);

-снятие, постановка коронки, кольца ортодонтических (А16.07.053.001).

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»).

Содержание данной рекламы направлено на привлечения внимания к медицинским услугам.

Рассматриваемая реклама не содержит пометки о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Таким образом, указанная реклама нарушает требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение указанной нормы ФЗ «О рекламе», в

соответствии с частью 6 и 7 статьи 38 данного Закона, возложена на рекламоделателя и рекламодателя.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Закона о рекламе).

В материалы дела представлен договор купли-продажи недвижимого имущества от 27 марта 2020 года и договор аренды нежилого помещения от 17 декабря 2020 года, из которых следует, что помещение по адресу: г. Уфа, ул. Г. Горбатова, д.3/2. офис 1 предоставлено ООО «Инфинити» (ОГРН: 1200200025101, ИНН: 0274956486) во временное пользование с целью размещения в нем стоматологии.

Также ООО «Инфинити» представлена выписка из реестра лицензий в соответствии с которой, хозяйствующий субъект обладает лицензией на осуществление медицинской деятельности по юридическому адресу: г. Уфа, ул. Г. Горбатова, д. 3/2, офис 1.

Таким образом, рекламодателем и рекламодателем данной рекламы выступило ООО «Инфинити». Данный факт Обществом не оспаривается.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Комиссией принято решение выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Инфинити» так как данным лицом доказательства устранения нарушения не были представлены.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Заменить ненадлежащее лицо ООО «Колибри» на ООО «Инфинити».

2. Дело № 002/05/24-1382/2022 в отношении ООО «Колибри» прекратить.

3. Привлечь к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Инфинити».

4. Признать ООО «Инфинити» рекламодателем и рекламораспространителем рекламы.

5. Признать ненадлежащей наружную рекламу, размещенную по адресу: г. Уфа, ул. Генерала Горбатова, д.3/2 (осмотр от 08.08.2022) ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

6. В соответствии с пунктом 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать ООО «Инфинити» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

7. Передать материалы дела для возбуждения административного производства, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Инфинити».

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>