

**ООО «Башмедцентр»
(Клиника лазерной флебологии
«Стоп Варикоз»)**

гр. <...>

РЕШЕНИЕ

(по делу №002/05/24-1328/2021)

05.08.2021г.

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

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

Председатель Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

<...>,

рассмотрев материалы о признаках нарушения части 7 статьи 24 и ч.7 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

в присутствии:

-представителя ООО «Башмедцентр»- <...> (заседание Комиссии проходит дистанционным путем, с применением видео-конференц-связи(ходатайство вх.№12583 от 30.07.2021г.))

-гр. <...> (ходатайство вх.№12589 от 02.08.2021г.).

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства РФ о рекламе, в соответствии со статьей 33 Федерального закона №38-ФЗ «О рекламе» Башкортостанским УФАС России была выявлена реклама следующего содержания(составлен акт от 20.05.2021г.):



Указанная реклама размещена по адресу РБ, г.Уфа, ул.Р.Зорге, д.33/1, была зафиксирована- 20.05.2021 года, рекламодатель и рекламодатель – ООО «Башмедцентр» (юридический адрес: 450001, РБ, г.Уфа, ул.Комсомольская, д.15, кв.575).

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.

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, предоставляемым соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности.

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

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

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 (Письмо ФАС России от 22.06.2020 N ДФ/52241/20).

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.

С целью решения вопроса о наличии в вышеуказанном тексте рекламы объекта рекламирования в виде медицинских изделий и медицинских услуг УФАС по РБ 20.05.2021 (исх. №6/6135) был направлен запрос в Управление Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения по Республике Башкортостан (далее – Росздравнадзор по РБ).

Согласно информации, поступившей от Территориального органа Росздравнадзора по РБ от 23.06.2021 года (вх. № 10446 от 23.06.2021 г.): «В соответствии с приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 N 804н, к медицинским услугам, составляющим виды медицинской деятельности, указным в рекламе относятся:

V01.043.001 Прием (осмотр, консультация) врача-сердечно-сосудистого хирурга первичный

V01.043.002 Прием(осмотр, консультация) врача-сердечно-сосудистого хирурга повторный

A04.12.001.001 Ультразвуковая доплерография артерий нижних конечностей

A04.12.002.001 Ультразвуковая доплерография вен нижних конечностей

A04.12.006 Дуплексное сканирование сосудов(артерий и вен) нижних конечностей

A12.12.003 Оценка проходимости вен нижних конечностей.

Из изложенного следует, что в представленных рекламных материалах рекламируются медицинские услуги. Также необходимо отметить нарушение ООО «Башмедцентр» приказа Министерства здравоохранения Российской Федерации от 20.12.2012 №1183н «Об утверждении Номенклатуры должностей медицинских работников и фармацевтических работников», в котором имеется врачебная специальность «врач-сердечно-сосудистый хирург». В данном приказе указываемые в рекламе ООО «Башмедцентр» специальности и, соответственно, специалисты «сосудистый хирург» и «флеболог» отсутствуют. Таким образом ООО «Башмедцентр», указывая в рекламе несуществующие врачебные специальности, вводит потребителей медицинских услуг в заблуждение».

В данном случае, в рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг.

В соответствии с частью 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» несет рекламодаделец и рекламодатель.

Данная реклама имеет признаки нарушения части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в части то, что:

- 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.

Отсутствие в рекламе какой-либо существенной части информации о рекламируемом товаре, услуге, приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемой услугой.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 указанного Закона несет рекламодаделец.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу пункта 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из объекта рекламирования, его расположения и места коммерческой деятельности хозяйствующего субъекта, установлено, что рекламодавцем и рекламодателем является ООО «Башмедцентр» (РБ, г.Уфа, ул.Комсомольская, д.15, кв.575).

19.07.2021г. от ООО «Башмедцентр» поступили письменные пояснения: «Полиграфическая продукция, расположенная на фасаде здания по адресу: Республика Башкортостан, г.Уфа, ул.Рихарда Зорге, д.33/1 была изготовлена <...> (далее по тексту-Исполнитель) по заданию ООО «БашМедЦентр»(далее по тексту-Общество, Заказчик) по Договору №1 на изготовление полиграфической продукции от 11.05.2021г. 17.05.2021г. Исполнитель по Акту сдачи-приемки сдал результат работ, однако в связи с допущенными ошибками Заказчик работу не принял, установив срок для устранения замечаний, а именно: -наименование специалиста было сокращено с «Сердечно-сосудистый хирург и хирург(флеболог)» до «Сосудистый хирург «флеболог», что не соответствовало согласованному макету согласно Приложению №1 к настоящему договору; -цвет надписи: «Имеются противопоказания, необходимо консультация специалиста» сливался с общим фоном, из-за чего надпись не читалась. В течении 10(десяти) дней с даты подписания Акта, Исполнитель обязался демонтировать полиграфическую продукцию, а также устранить замечания Заказчика в течении 3(трех) недель своими силами и за свой счет, предварительно согласовав макет в электронном виде. По состоянию на сегодняшний день, полиграфическая продукция демонтирована с фасада здания в связи с допущенными нарушениями со стороны Исполнителя. Исправленную продукцию Исполнитель пока не предоставил». Прилагаются документы: копия акта-сдачи приемки услуг, копия договора №1, копия макета полиграфической конструкции, копия паспорта гр. <...>, копия доверенности, копия лицензии, копия фотографии, копия приказа №1 от 19.12.2018г., копия договора

аренды нежилого помещения, копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, копия паспорта гр. <...>, копия устава ООО «БашМедЦентр». Заявлено ходатайство о рассмотрении дела с помощью системы видео-конференц-связи(вх.№11950 от 19.07.2021г.).

22.07.2021г. ходатайство ООО «БашМедЦентр» удовлетворено. Заседание Комиссии проходит с применением видео-конференц-связи. Присутствует представитель по доверенности - <...>. Изложенная ранее позиция поддержана полностью.

Комиссией принято решение: привлечь в качестве рекламопроизводителя гр. <...> Рассмотрение дела отложить на 05.08.2021г. в 14ч.00мин. Срок рассмотрения дела продлить.

02.08.2021г. от гр. <...> поступили письменные пояснения: «Я, <...> заключил договор №1 на изготовление полиграфической продукции от 11.05.21г. с ООО «БашМедЦентр». По данному договору, я обязался изготовить рекламную продукцию(баннер) по согласованному макету и сдать ее заказчику. 17.05.21г. баннер был смонтирован на фасад здания и сдан заказчику по акту. В ходе приемки работ, выяснились отклонения от согласованного макета с заказчиком-наименование врача было сокращено и примечание «Имеются противопоказания, необходимо консультация специалиста» сливалось на фоне баннера. По соглашению сторон, я обязался исправить отклонения в течение 3-х недель, а также в течение 10-ти дней демонтировать баннер с фасада здания. 24.05.21г. баннер был демонтирован мной с фасада здания и по настоящее время отклонения от согласованного макета не исправлены и соответственно не предоставлено заказчику. Заявлено ходатайство о рассмотрении дела дистанционным путем с применением системы видео-конференц-связи (вх.№12589 от 02.08.2021г.).

30.07.2021г. от ООО «Башмедцентр» поступило ходатайство о рассмотрении дела с помощью системы видео-конференц-связи(вх.№12583 от 30.07.2021г.).

05.08.2021г. ходатайства гр. <...> и ООО «Башмедцентр» удовлетворены. Заседание Комиссии проходит с применением видео-конференц-связи. Ранее изложенные позиции поддержаны полностью.

Анализ материалов дела показал, при осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства РФ о рекламе, в соответствии со статьей 33 Федерального закона №38-ФЗ «О рекламе» Башкортостанским УФАС России была выявлена реклама следующего содержания(составлен акт от 20.05.2021г.):



которая размещена по адресу РБ, г.Уфа, ул.Р.Зорге, д.33/1, была зафиксирована 20.05.2021 года, рекламодаделец и рекламодатель – ООО «Башмедцентр» (юридический адрес: 450001, РБ, г.Уфа, ул.Комсомольская, д.15, кв.575).

Данная реклама имеет признаки нарушения части 7 статьи 24 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В материалах дела имеется информация, поступившая от Территориального органа Росздравнадзора по РБ от 23.06.2021 года (вх. № 10446 от 23.06.2021 г.) согласно которой: «В соответствии с приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 N 804н, к медицинским услугам, составляющим виды медицинской деятельности, указным в рекламе относятся:

V01.043.001 Прием (осмотр, консультация) врача-сердечно-сосудистого хирурга первичный

V01.043.002 Прием(осмотр, консультация) врача-сердечно-сосудистого хирурга повторный

A04.12.001.001 Ультразвуковая доплерография артерий нижних конечностей

A04.12.002.001 Ультразвуковая доплерография вен нижних конечностей

A04.12.006 Дуплексное сканирование сосудов(артерий и вен) нижних конечностей

A12.12.003 Оценка проходимости вен нижних конечностей.

Из изложенного следует, что в представленных рекламных материалах рекламируются медицинские услуги. Также необходимо отметить нарушение ООО «Башмедцентр» приказа Министерства здравоохранения Российской Федерации от 20.12.2012 №1183н «Об утверждении Номенклатуры должностей медицинских работников и фармацевтических работников», в котором имеется врачебная специальность «врач-сердечно-сосудистый хирург». В данном приказе указываемые в рекламе ООО «Башмедцентр» специальности и, соответственно, специалисты «сосудистый хирург» и «флеболог» отсутствуют. Таким образом ООО «Башмедцентр», указывая в рекламе несуществующие врачебные специальности, вводит потребителей медицинских услуг в заблуждение»

Согласно письменных пояснений ООО «Башмедцентр» от 19.07.2021г.: «Полиграфическая продукция, расположенная на фасаде здания по адресу: Республика Башкортостан, г.Уфа, ул.Рихарда Зорге, д.33/1 была изготовлена <...> (далее по тексту-Исполнитель) по заданию ООО «БашМедЦентр»(далее по тексту-Общество, Заказчик) по Договору №1 на изготовление полиграфической продукции от 11.05.2021г. 17.05.2021г. Исполнитель по Акту сдачи-приемки сдал результат работ, однако в связи с допущенными ошибками Заказчик работу не принял, установив срок для устранения замечаний, а именно: -наименование специалиста было сокращено с «Сердечно-сосудистый хирург и хирург(флеболог)» до «Сосудистый хирург «флеболог», что не соответствовало согласованному макету согласно Приложению №1 к настоящему договору; -цвет надписи: «Имеются противопоказания, необходимо консультация специалиста» сливался с общим фоном,из-за чего надпись не читалась. В течении 10(десяти) дней с даты подписания Акта, Исполнитель обязался демонтировать полиграфическую продукцию, а также устранить замечания Заказчика в течении 3(трех) недель своими силами и за свой счет, предварительно согласовав макет в электронном виде. По состоянию на сегодняшний день, полиграфическая продукция демонтирована с фасада здания в связи с допущенными нарушениями со стороны Исполнителя. Исправленную продукцию Исполнитель пока не предоставил» (вх.№11950 от 19.07.2021г.).

В материалах дела имеются письменные пояснения гр. <...>: «Я, <...> заключил договор №1 на изготовление полиграфической продукции от 11.05.21г. с ООО «БашМедЦентр». По данному договору, я обязался изготовить рекламную продукцию(баннер) по согласованному макету и сдать ее заказчику. 17.05.21г. баннер был смонтирован на фасад здания и сдан заказчику по акту. В ходе приемки работ, выяснились отклонения от согласованного макета с заказчиком-наименование врача было сокращено и примечание «Имеются противопоказания, необходимо консультация специалиста» сливалось на фоне баннера. По соглашению сторон, я обязался исправить отклонения в течение 3-х недель, а также в течение 10-ти дней демонтировать баннер с фасада здания. 24.05.21г. баннер был демонтирован мной с фасада здания и по настоящее время отклонения от согласованного макета не исправлены и соответственно не предоставлено заказчику(вх.№12589 от 02.08.2021г.).

Комиссия приходит к выводу: между гр. <...> и ООО «Башмедцентр» был заключен договор №1 на изготовление полиграфической продукции от 11.05.21г., согласно которой гр. <...> была изготовлена рекламная продукция(баннер) по

согласованному макету. Баннер был смонтирован на фасад здания и сдан заказчику по акту (согласованный макет и акт прилагаются (вх.№11950 от 19.07.2021г.). В ходе приемки работ, выяснились отклонения от согласованного макета с заказчиком - наименование врача было сокращено и примечание «Имеются противопоказания, необходимо консультация специалиста» сливалось на фоне баннера. Таким образом, установлено, что гр. <...> является рекламопроизводителем, согласно представленному договору №1 на изготовление полиграфической продукции от 11.05.21г. (вх.№11950 от 19.07.2021г.)

В соответствии с приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 N 804н, к медицинским услугам, составляющим виды медицинской деятельности, указанным в рекламе относятся:

A04.12.001.001 Ультразвуковая доплерография артерий нижних конечностей

A04.12.002.001 Ультразвуковая доплерография вен нижних конечностей

A04.12.006 Дуплексное сканирование сосудов (артерий и вен) нижних конечностей

A12.12.003 Оценка проходимости вен нижних конечностей.

Из изложенного следует, что в представленных рекламных материалах рекламируются медицинские услуги. Данная реклама нарушает часть 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

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 данном случае, в рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг.

Необходимо отметить, в приказе Министерства здравоохранения РФ от 20.12.2012 №1183н «Об утверждении Номенклатуры должностей медицинских работников и фармацевтических работников», в перечне которого имеется врачебная специальность «врач-сердечно-сосудистый хирург». В данном приказе указываемые в рекламе специальность и специалисты «сосудистый хирург» и «флеболог» отсутствуют. Таким образом, указанные в рекламе несуществующие врачебные специальности вводят потребителей медицинских услуг в заблуждение, что нарушает требования части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п.1 ст.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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- адресована неопределенному кругу лиц;

-направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Комиссией принято решение: признать рекламу ненадлежащей, нарушающей часть 7 статьи 5, часть 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», предписание о прекращении нарушения не выдавать, т.к. была представлена фотография об устранении нарушения (вх.№11950 от 19.07.2021г.), дело в отношении ООО «Башмедцентр» прекратить, передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по ч.5 статьи 14.3 КоАП в отношении гр. <...>

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 05.08.2021г.

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.Признать ненадлежащей рекламу:



размещенной по адресу РБ, г.Уфа,ул.Р.Зорге, д.33/1, так как она нарушает часть 7

статьи 24 и часть 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Дело в отношении ООО «Башмедцентр» прекратить.

3. В соответствии с п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Башмедцентр» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать, т.к. была представлена фотография об устранении нарушения(вх.№11950 от 19.07.2021г.).

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения административного дела по ч.5 ст.14.3 КоАП РФ в отношении гр.<...>

Решение изготовлено в полном объеме 13.08.2021г.

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

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии

<...>