

РЕШЕНИЕ

(по делу №002/05/24-1321/2021)

01.09.2021г.

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 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие представителя ООО «Витадент-Зорге» (ходатайство вх.№14810 от 01.09.2021г.).

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, 31, была зафиксирована- 20.05.2021 года, рекламодатель и рекламораспространитель – ООО «Витадент-Зорге»(РБ, г.Уфа, ул.Р.Зорге, д.31)

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 привлечение внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемые 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).

В ответе от 23.06.2021 года (вх. № 10446 от 23.06.2021 г.) Росздравнадзор по РБ указал, что согласно Номенклатуре медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 N 804н, к медицинским услугам относят медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение, в частности:

A16.07.006 Протезирование зуба с использованием имплантата

A16.07.023 Протезирование зубов полными съемными пластиночными протезами.

A16.07.001 Удаление зуба

A16.07.002 Восстановление зуба пломбой

A16.07.002.009 Наложение временной пломбы

A16.07.050 Профессиональное отбеливание зубов

A16.07.051 Профессиональная гигиена полости рта и зубов

A16.07.052 Восстановление зуба штифтовым зубом

A16.07.021 Коррекция прикуса с использованием съемных и несъемных ортопедических конструкций.

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 рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - 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 рекламодателем и рекламодателем является ООО «Витадент-Зорге»(РБ, г.Уфа, ул.Р.Зорге, д.31).

21.07.2021г. от ООО «Витадент-Зорге» поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела(вх.№ 12059 от 21.07.2021г.).

22.07.2021г. Комиссией принято решение: ходатайство ООО «Витадент-Зорге» удовлетворить. Рассмотрение дела отложить на другую дату. Срок рассмотрения дела продлить.

09.08.2021г. от ООО «Витадент-Зорге» поступили письменные пояснения и документы(вх.№13044 от 09.08.2021г.).

11.08.2021г. представитель ООО «Витадент-Зорге» не явился. Дополнительных документов и ходатайств не представлено.

Комиссией принято решение: рассмотрение дела отложить на другую дату

01.09.2021г. от ООО «Витадент-Зорге» поступили письменные пояснения: «...договора на данную рекламу(на изготовление, размещение и распространение), согласованный к распространению текст рекламы, документ об оплате рекламы и акты приемки-сдачи выполненных работ не имеются в наличии. Предоставить их мы не в силах». Заявлено Ходатайство о рассмотрении дела без их участия. Прилагаются документы: копия договора аренды помещения от 31.07.2020г., копия договора аренды помещения от 30.06.2021(вх.№14810 от 01.09.2021г.)

01.09.2021г. ходатайство ООО «Витадент-Зорге» удовлетворено. Заседание Комиссии проходит без участия представителя ООО «Витадент-Зорге».

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:



Указанная реклама размещена по адресу РБ, г.Уфа, ул.Р.Зорге, 31. Рекламодатель и рекламораспространитель – ООО «Витадент-Зорге» (РБ, г.Уфа, ул.Р.Зорге, д.31)

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 рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

В материалах дела имеется информация от Управления Росздравнадзора по РБ (вх. № 10446 от 23.06.2021 г.): «Приказом Министерства здравоохранения РФ от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг, включающая медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное и законченное значение. В соответствии с данным приказом к медицинским услугам, составляющим виды медицинской деятельности, указанным в рекламе, относятся:

A16.07.006 Протезирование зуба с использованием имплантата

A16.07.023 Протезирование зубов полными съемными пластиночными протезами.

A16.07.001 Удаление зуба

A16.07.002 Восстановление зуба пломбой

A16.07.002.009 Наложение временной пломбы

A16.07.050 Профессиональное отбеливание зубов

A16.07.051 Профессиональная гигиена полости рта и зубов

A16.07.052 Восстановление зуба штифтовым зубом

A16.07.021 Коррекция прикуса с использованием съемных и несъемных ортопедических конструкций.

Из изложенного следует, что в представленных рекламных материалах рекламируются медицинские услуги».

В материалах дела имеется лицензия №ЛО-012-01-004593 от 18.03.2016г., выданная ООО «Витадент-Зорге» на осуществление медицинской деятельности при оказании первичной, в том числе доврачебной, врачебной и специализированной медико-санитарной помощи организуются и выполняются следующие работы(услуги): при оказании первичной доврачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: сестринскому делу, стоматологии ортопедической; при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: ортодонтии, стоматологии ортопедической, стоматологии терапевтической, стоматологии хирургической по адресу: 450083, РБ, г.Уфа, ул.Р.Зорге, д.31.

Согласно представленных пояснений от ООО «Витадент-Зорге» договора на данную рекламу(на изготовление, размещение и распространение), согласованный к распространению текст рекламы, документ об оплате рекламы и акты приемки-сдачи выполненных работ не сохранились(вх.№14810 от 01.09.2021г.).

С учетом данных обстоятельств установлено, что ООО «Витадент-Зорге» является рекламодателем, согласно представленного договора аренды нежилого помещения от 31.07.2020 г.(вх.№14810 от 01.09.2021г.)

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.

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 Башкортостанского УФАС России по делу №002/05/24-1321/2021 было принято решение: признать указанную рекламу ненадлежащей, нарушающей ч.7 статьи 24 ФЗ «О рекламе»; выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации «О рекламе», передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Витадент-Зорге» и должностного лица ООО «Витадент-Зорге» по ч.5 ст.14.3 КоАП.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 01.09.2021г.

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, 31, рекламодатель и рекламодатель- ООО «Витадент-Зорге» , так как она нарушает часть 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

2. В соответствии с пунктом 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать ООО «Витадент-Зорге» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, так как она должна соответствовать требованиям части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения административного дела по ч.5 ст.14.3 КоАП РФ в отношении ООО «Витадент-Зорге» и должностного лица ООО «Витадент-Зорге»

Решение изготовлено в полном объеме 06.09.2021г.

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

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии

<...>

