

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 17-Р-18

Резолютивная часть решения оглашена 12.10.2018
Абакан

г.

В полном объеме решение изготовлено 12.10.2018

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

председатель
Комиссии

<...>

члены Комиссии

<...>

,

рассмотрела материалы дело № 17-Р-18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения рекламной информации следующего содержания: «Медицинский центр, УЗИ, ЭКГ, гинеколог, терапевт, аппаратная косметология, <...>»,

в отсутствии законного представителя общества с ограниченной ответственностью медицинского центра <...>, уведомлённого надлежащим образом,

в отсутствии индивидуального предпринимателя <...>, уведомлённого надлежащим образом,

УСТАНОВИЛ:

25.06.2018 г. в ходе проведения Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия мониторинга наружной рекламы, на предмет соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, выявлен рекламный баннер следующего содержания: «Медицинский центр, УЗИ, ЭКГ, гинеколог, терапевт, аппаратная косметология, <...>», по адресу: <...>.

По данному факту, составлен соответствующий акт о проведении мониторинга от 25.06.2018г. и произведена фотофиксация указанной информации.

Согласно сведениям из единого государственного реестра юридических лиц (<https://egrul.nalog.ru/>) деятельность по оказанию медицинских услуг осуществляет общество с ограниченной ответственностью медицинский центр <...>.

Согласно [пунктов 1 - 4 статьи 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) реклама - это 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Данная информация полностью подпадает под понятие – реклама, так как имеет все признаки вышеуказанных понятий.

Согласно части 7 статьи 24 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.

Кроме того, из пункта 22 Постановления ВАС от 08.10.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» следует, что согласно [части 7 статьи 24](#) Закона о рекламе реклама лекарственных средств и медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению.

Понятие и перечень медицинских услуг определены [Номенклатурой медицинских услуг](#), утвержденной приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н.

[Пункт 10 статьи 2](#) Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» раскрывает содержание понятия «медицинская деятельность».

Из взаимосвязанного толкования указанных норм следует, что понятие «медицинская деятельность» шире, чем понятие «медицинская услуга».

В связи с этим необходимо учитывать, что правила, установленные [частью 7 статьи 24](#) Закона о рекламе, не распространяются на рекламу медицинской деятельности, не связанной с оказанием медицинских услуг и лекарственными средствами.

Согласно части 4 статьи 2 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;

Пунктом 1 приказа Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н утверждена номенклатура медицинских услуг.

Номенклатура медицинских услуг (далее - Номенклатура) представляет собой перечень медицинских услуг, указанная номенклатура содержит виды медицинских услуг, в том числе:

A12.10.001	Электрокардиография с физической нагрузкой
A12.10.002	Электрокардиография с применением лекарственных препаратов
A01.001.001	Прием (осмотр, консультация) врача акушера

B01.001.001	Прием (осмотр, консультация) врача-акушера-гинеколога первичный
B01.001.002	Прием (осмотр, консультация) врача-акушера-гинеколога повторный
B01.001.003	Прием (осмотр, консультация) врача-акушера-гинеколога с ультразвуковым исследованием яичников для оценки овариального резерва
B01.001.004	Прием (осмотр, консультация) врача-акушера-гинеколога беременной первичный
B01.001.005	Прием (осмотр, консультация) врача-акушера-гинеколога беременной повторный
A04.14.001	Ультразвуковое исследование печени
A04.14.001.001	Ультразвуковое исследование печени интраоперационное
A04.14.001.002	Ультразвуковое исследование печени лапароскопическое
A04.14.001.003	Ультразвуковое исследование гепатобиллиарной зоны
A04.14.001.004	Ультразвуковое исследование гепатобиллиарной зоны с функциональными пробами
A04.14.002	Ультразвуковое исследование желчного пузыря и протоков
A04.14.002.001	Ультразвуковое исследование желчного пузыря с определением его сократимости
A04.16.001	Ультразвуковое исследование органов брюшной полости (комплексное)
A04.16.004	Ультразвуковое исследование пищевода
A04.17.001	Ультразвуковое исследование тонкой кишки
A04.18.001	Ультразвуковое исследование толстой кишки
A04.19.001	Ультразвуковое исследование сигмовидной и прямой кишки
A04.19.001.001	Ультразвуковое исследование прямой кишки трансректальное
A04.20.001	Ультразвуковое исследование матки и придатков трансабдоминальное
A04.20.001.001	Ультразвуковое исследование матки и придатков трансвагинальное

A04.20.001.002	Ультразвуковое исследование матки и придатков трансректальное
A04.20.002	Ультразвуковое исследование молочных желез
A04.20.002.002	Ультразвуковое исследование молочных желез с доплеровским исследованием
A04.20.003	Ультразвуковое исследование фолликулогенеза
A04.21.001	Ультразвуковое исследование предстательной железы
A04.21.001.001	Ультразвуковое исследование предстательной железы трансректальное
A04.21.002	Ультразвуковое исследование сосудов полового члена
A04.22.001	Ультразвуковое исследование щитовидной железы и паращитовидных желез
A04.22.002	Ультразвуковое исследование надпочечников

Согласно лицензии, выданной <...> Министерством здравоохранения РХ №ЛО-19-01-001026 от 21.12.2017 г. на осуществление медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») <...> вправе осуществлять медицинскую деятельность по видам работ согласно приложению. В соответствии с приложением №1 к указанной лицензии, <...> имеет право на оказание услуг: при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: акушерству и гинекологии (за исключением использования вспомогательных репродуктивных технологий и искусственного прерывания беременности).

Таким образом, прием гинеколога, услуги УЗИ и ЭКГ содержатся в номенклатуре, как следствие, относится к медицинской услуге и согласно указанной лицензии, оказывать данную услугу имеет право <...>.

В этой связи, медицинская деятельность, осуществляемая <...> указанная в рекламе, полностью подпадает под понятие медицинская услуга, и как следствие, реклама данной услуги должна соответствовать части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Усмотрев в действиях медицинского центра признаки нарушения рекламного законодательства, Хакасским УФАС России 12.07.2018 г.

вынесено определение о возбуждении дела № 17-Р-18 в отношении <...>.

На заседании Комиссии Хакасского УФАС России учредитель <...> пояснил, что договор на изготовление рекламы и акт выполненных работ заключался между физическим лицом < ... > в интересах <...> и индивидуальным предпринимателем <...>. Спорную рекламу распространял <...>.

Определением об отложении дела № 17-Р-18 от 09.08.2018 г. к участию в деле в качестве заинтересованного лица привлечен <...>, также истребованы документы и пояснения относительно распространения ненадлежащей рекламы у лиц, участвующих в рассмотрении данного дела. Однако в указанный срок ответы в антимонопольный орган не поступили.

13.09.2018 г. вынесено определение об отложении рассмотрения дела № 17-Р-18.

05.10.2018 г. <...> в адрес антимонопольного органа представлены копии следующих договоров:

1. копия договора аренды земельного участка № 44 от 06.02.2009 г. заключенного между муниципальным образованием Ширинского района, в лице главы муниципального образования Ширинского района Зайцева Сергея Николаевича;

2. копия договора на изготовление рекламного плаката № 54/03 от 01.03.2018 г., заключенного между <...> и <...>;

3. копия договора аренды стационарных средств наружной рекламы № 01/03 от 01.03.2018 г., заключенного между <...> и <...>.

Комиссия Хакасского УФАС России рассмотрела представленные документы и пришла к следующему выводу.

Исходя из положения вышеуказанных договоров, заключенных между <...> и <...>, ответственность за нарушение рекламного законодательства Российской Федерации не установлена.

Вместе с тем, согласно пункта 4.3 Договора на изготовление рекламного плаката №54/03 от 01.03.2018 г. меры ответственности сторон, не предусмотренные в настоящем договоре, применяются в соответствии с нормами гражданского законодательства, действующего на территории России.

Таким образом, заключив данный договор <...> и <...>, приняли на себя все обязательства по соблюдению в том числе рекламного законодательства.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных, статьей 24 Закона о рекламе.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы.

Деятельность по оказанию медицинских услуг осуществляет <...>.

Таким образом, рекламодателем вышеуказанной рекламы является <...>.

Кроме того, частью 8 статьи 38 Закона о рекламе установлено, что рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушения произошло по его вине.

В соответствии с пунктом 6 статьи 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Из имеющихся материалов дела следует, что рекламопроизводителям вышеуказанной рекламы является <...>.

На основании вышеизложенного, Комиссия Хакасского УФАС России решила признать <...> и <...> нарушившими часть 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Поскольку пунктом 6.1 Договора аренды стационарных средств наружной рекламы № 01/03 от 01.03.2018 г., заключенного между <...> и <...>, установлено, что срок действия данного договора до 31.12.2018 г., а также, в материалы дела не представлены доказательства демонтажа ненадлежащей рекламы, то у Комиссии в данной части имеются основания для выдачи предписаний о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

На основании вышеизложенного и руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Хакасского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную по адресу: <...>, следующего содержания: «Медицинский центр, УЗИ, ЭКГ, гинеколог, терапевт, аппаратная косметология, <...>», поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Признать общество с ограниченной ответственностью медицинский центр <...>, индивидуального предпринимателя <...> ответственными за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Закона о рекламе.

3. Выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хакасского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.

<...>

Председатель комиссии:

Члены комиссии:

<...>