



АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ ТАТАРСТАН

ул.Ново-Песочная, д.40, г.Казань, Республика Татарстан, 420107

E-mail: info@tatarstan.arbitr.ru

<http://www.tatarstan.arbitr.ru>

тел. (843) 533-50-00

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г.Казань

Дело №А65-18067/2019

Дата принятия решения в полном объеме 07 августа 2019 года

Дата оглашения резолютивной части решения 31 июля 2019 года

Арбитражный суд Республики Татарстан в составе председательствующего судьи Кириллова А.Е., при ведении аудиопротоколирования и составлении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Гафуровой Д.Ф., рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению Общества с ограниченной ответственностью "Успех-Пресс", г.Казань (ОГРН 1091690008992, ИНН 1660124237) к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан, г.Казань (ОГРН 1021602866405, ИНН 1653003714)

- об отмене Решения по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (иск. № АР-05/5002 от 05.04.2019 года),

- об отмене Решения по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. АР-08/5000 от 05.04.2019 года) по делу №016/05/24-158/2019,

- об отмене решения комиссии по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (исх.№ АР-08/7998 от 05.04.2019 года) по делу №016/0524- 168/2019,

при участии:

от заявителя – Хайдарова Г.И. по доверенности от 09.04.2019г. (паспорт)

от ответчика – Мустафин Р.Р.по доверенности от 29.12.2018г. (паспорт),

У С Т А Н О В И Л:

заявитель – Общество с ограниченной ответственностью "Успех-Пресс", г.Казань, обратилось в Арбитражный суд Республики Татарстан с заявлением к ответчику – Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан, г.Казань (ОГРН 1021602866405, ИНН 1653003714) об отмене Решения по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о

рекламе от 04 апреля 2019 года (иск. № АР05/5002 от 05.04.2019 года), делу присвоен номер А65-18067/2019.

Кроме того, заявитель, Общество с ограниченной ответственностью "Успех-Пресс", г.Казань обратилось в Арбитражный суд Республики Татарстан с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан, г.Казань (ОГРН 1021602866405, ИНН 1653003714) об отмене Решения по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. АР-08/5000 от 05.04.2019 года) по делу №016/05/24-158/2019, делу присвоен номер А65-18068/2019.

Общество с ограниченной ответственностью "Успех-Пресс", г.Казань обратилось в Арбитражный суд Республики Татарстан с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан, г.Казань (ОГРН 1021602866405, ИНН 1653003714) об отмене решения комиссии по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (исх.№ АР-08/7998 от 05.04.2019 года) по делу №016/0524-168/2019, делу присвоен номер А65-18070/2019.

В судебном заседании по настоящему делу установлено, что дела № А65-18067/2019, А65-18068/2019 и № А65-18070/2019 являются однородными и связаны между собой.

Поскольку совместное рассмотрение дел дела № А65-18067/2019, А65-18068/2019 и № А65-18070/2019 являются целесообразным и в них участвуют одни и те же лица, суд в порядке ст. 130 АПК РФ, определением от 31.07.2019, объединил названные дела в одно производство для совместного рассмотрения под номером А65-18067/2019.

Суд, рассмотрев представленные документы, счел их достаточными для разрешения спора по существу и, руководствуясь ст.ст. 136, 137 АПК РФ, п.27 Постановления Пленума ВАС РФ от 20.12.2006 №65 «О подготовке к судебному разбирательству», с согласия сторон завершил предварительное судебное заседание и открыл судебное заседание в первой инстанции.

Все стороны о времени и месте судебного заседания извещены надлежащим образом в порядке ст. 123 АПК РФ, в том числе посредством их размещения на официальном сайте арбитражного суда в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в разделе, доступ к которому предоставляется лицам, участвующим в деле, и иным участникам арбитражного процесса.

В ходе судебного заседания заявитель поддержал заявленные требования, указывая, что нарушения имели место в связи с техническим сбоем и являются незначительными, при этом, сам факт наличия нарушений не оспаривал.

Ответчик требования заявителя не признал, указывая на соблюдение публичного порядка рассмотрения дела и доказанность нарушений.

Суд, исследовав обстоятельства дела в совокупности и взаимосвязи, в удовлетворении заявленных требований отказал, руководствуясь нижеследующим.

В соответствии с ч. 1 ст. 198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и

действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Согласно пункту 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 8 октября 2012 г. N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако, при этом, он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом «О рекламе», в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

В соответствии с частью 6, 7 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель, рекламодатель, рекламодатель.

Согласно постановлению №016/05/24-158/2019 Рекламодателем является ООО «Слуховые аппараты и техника» (420140, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Юлиуса Фучика, дом 141, помещ. 1031; ОГРН 1061686012398 ИНН 1660087426).

Рекламодателем является ООО «Успех-пресс» (420073, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Гвардейская, дом 31/42, офис 4; ИНН 1660124237).

В ходе анализа представленных ООО «Слуховые аппараты и техника» документов, Комиссия определила, что полученный на утверждение по электронной почте от специалиста по рекламе газеты «Метро» рекламный макет был распечатан на формате А4.

Макет полностью соответствовал закону «О рекламе» от 13.03.2006г. №38-ФЗ, то есть имелась предупреждающая надпись «ИМЕЮТСЯ ПРОТИВОПОКАЗАНИЯ, НЕОБХОДИМА КОНСУЛЬТАЦИЯ СПЕЦИАЛИСТА», общая площадь составила 397,3 см. (29 см* 13,7 см = 20,55 см), что в процентом отношении к общей площади составило 5,2% (20,55 см*100%:397,3 см=5,2%). Исходя из этого, данный модуль был утверждён по электронной почте.

Реальный рекламный модуль, распечатанный в газете, до выхода в тираж на утверждение предоставлен не был. Исходя из этого, организация не может нести ответственность за конечный результат.

В ходе изучения представленных ООО «Успех-пресс» документов, Комиссия установила, что указанный в определении о возбуждении дела макет был размещён в газете «Метро» на основании заключенного договора №67 от 28.02.2019 на оказание рекламных услуг.

Макет был согласован с рекламодателем, согласие рекламодателя с вышедшей рекламой подтверждается подписанным обеими сторонами актом выполненных работ №327 от 04.03.2019 года.

Также в макете присутствует строчка о противопоказаниях, в соответствии с ч.7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» «Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста». Размер строчки составляет 4,6% от размера макета, чем был нарушен Федеральный закон от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

В письменных пояснениях данное обстоятельство объясняется тем, что произошёл сбой в компьютерной программе, надпись о противопоказаниях в данных медицинских макетах сократилась по размеру и не была замеченной отделом редакции.

Согласно постановлению №016/05/24-159/2019 в ходе проведения государственного надзора в сфере рекламы Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан было установлено факт распространения рекламы медицинских в газете «Метро Казань» от 04 марта 2019 года №8 (363) услуг с текстом: «Стоматологическая клиника Булгар-Стом, Имплант + металлокерамич. Коронка... лечение, удаление, брекет системы, изготовление съёмных протезов... металлокерамическая коронка... отбеливание и т.д.», которая сопровождается предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, но менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства), что имеет признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно постановлению №016/05/24-168/2019 в ходе проведения государственного надзора в сфере рекламы Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее - Управление) установило факт распространения рекламы медицинских услуг в газете «Метро Казань» от 04 марта 2019 года №8 (363) услуг с текстом: «стоматология для всей семьи спешите до 31 марта, лечение во сне, лечение зубов во время беременности, детская стоматология, исправление прикуса, в том числе другие виды стоматологических услуг и т.д.», которая сопровождается предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, но менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства), что имеет признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьёй 19 Закона №2124-1 «О средствах массовой информации» ответственность за выполнение требований, предъявляемых к деятельности СМИ, несёт главный редактор. Во время вёрстки главный редактор проверяет все материалы, которые будут поставлены в номер, в том числе и рекламные, проверяет их соответствие ФЗ «О рекламе».

В пункте 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе») дано понятие рекламы - это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на

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

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

Учитывая правовой смысл и содержание приведенных понятий рекламы и объекта рекламирования, информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе для формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах, а также об изготовителе (продавце) такого товара, то есть объекту рекламирования в целом.

Информация, размещенная в вышеуказанной рекламной листовке содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить её именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам и товарам, предоставляемым, производимым соответствующим рекламодателем.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Минздрава России от 13.10.2017 N 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг»:

При этом указание в рекламе способов воздействия на организм человека, полностью совпадающих с наименованием медицинских услуг, содержащихся в номенклатуре Минздрава России, позволяет квалифицировать такую рекламу в качестве рекламы медицинских услуг, при отсутствии в такой рекламе иной информации, позволяющей выделить иные объекты рекламирования, в том числе при отсутствии в рекламе раскрытия содержания того или иного метода профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации.

Данная рекламная листовка является рекламой медицинских услуг, а значит должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, также должна соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом «О рекламе», в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Согласно измерениям Управления, в которых расчеты производились путем нахождения объема необходимого предупреждения об имеющихся противопоказаниях и общего объема вышеуказанной рекламы, процент объема предупреждения от общего объема составил во всех случаях составил менее 5%.

Исследовав доводы заявителя суд, основанные на том что имел место сбой в программе и усматривается незначительность нарушения полагает их не влияющими на правовую оценку обжалуемых актов, поскольку данные факты не

свидетельствуют о нарушениях законодательства со стороны заинтересованного лица.

Данные доводы должны быть учтены при рассмотрении вопроса об избрании меры ответственности в рамках дел об административных нарушениях.

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).

В силу ч.1 ст.65 АПК РФ каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основании своих требований и возражений. Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами, должностными лицами оспариваемых актов, решений, совершения действий (бездействия), возлагается на соответствующий орган или должностное лицо. При этом в соответствии с ч.1 ст. 9 АПК РФ Лица, участвующие в деле, несут риск наступления последствий совершения или несовершения ими процессуальных действий.

В соответствии со ст.13 ГК РФ ненормативный акт государственного органа или органа местного самоуправления, а в случаях, предусмотренных законом, также нормативный акт, не соответствующие закону или иным правовым актам и нарушающие гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, могут быть признаны судом недействительными.

Согласно ч.1 ст.198 АПК РФ Граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, действия или бездействия государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, действие или бездействие, не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Поскольку заявителем не представлено, каких-либо доводов о незаконности оспариваемых решений и нарушениях его прав и законных интересов, а также не признан факт наличия нарушения, у суда отсутствуют правовые основания для удовлетворения заявления.

Руководствуясь статьями 110, 112, 167 – 169, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

Р Е Ш И Л :

в удовлетворении заявления отказать

Решение может быть обжаловано в Одиннадцатый Арбитражный апелляционный суд в месячный срок, а также в кассационном и надзорном порядке в соответствии с требованиями Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Судья

А.Е. Кириллов

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр ФГБУ ИАЦ Судебного
департамента
Дата 11.04.2019 14:07:57
Кому выдана Кириллов Алексей Евгеньевич