

□

**Управление Федеральной антимонопольной службы**

**по Республике Коми**

**РЕШЕНИЕ**

31 июля 2012 года

(изготовление решения в полном объеме)

20 июля 2012 года

03-01/6650

(оглашение резолютивной части)

г. Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия, Коми УФАС России), в составе: <...>, рассмотрев материалы дела № Р 32-05/12, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...>и (далее – ИП <...>и А.В.) и индивидуального предпринимателя <...>ой (далее – ИП <...>а Е.Ю.), по факту распространения рекламы, размещенной на странице 28 газеты «ПРО ГОРОД Сыктывкар» № 5 (178) от 04.02.2012, следующего содержания: «ОРМАТЕК Здорово спать! Ортопедические матрасы кровати, подушки ул. Карла Маркса, 213, тел. 46-91-90, [www.ormatek.com](http://www.ormatek.com) имеются противопоказания, необходима консультация специалиста», с признаками нарушения требований п. 5 ст. 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

в присутствии:

- представителя ИП <...>и <...>, действующей на основании доверенности от 29.10.2009;

- представителя ИП <...>ой Е.Ю. <...>а, действующего на основании доверенности от 12.07.2012,

в отсутствие:

- заявителя, надлежащим образом извещённого о месте и времени рассмотрения настоящего дела, что подтверждается уведомлением о вручении почтового отправления № 1670005899077 от 20.06.2012;

- ООО «Город 11», надлежащим образом извещённого о месте и времени рассмотрения настоящего дела, что подтверждается уведомлением о вручении почтового отправления № 1670005899060 от 20.07.2012,

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми поступило обращение гражданина от 20.03.2012 (вх. № 1333 от 21.03.2012) о

распространении рекламы, размещённой на странице 28 газеты «ПРО ГОРОД Сыктывкар» № 5 (178) от 04.02.2012, следующего содержания: «ОРМАТЕК Здорово спать! Ортопедические матрасы кровати, подушки ул. Карла Маркса, 213, тел. 46-91-90, [www.ormatek.com](http://www.ormatek.com) имеются противопоказания, необходима консультация специалиста» (далее – рассматриваемая реклама) с признаками нарушения требований п. 5 ст. 7 Закона о рекламе.

По вышеуказанному факту 28.05.2012 возбуждено рекламное дело № Р 32-05/12 (далее – рекламное дело).

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:

- распространена посредством размещения её на странице 28 газеты «ПРО ГОРОД Сыктывкар» № 5 (178) от 04.02.2012;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: ортопедическим матрасам, кроватям, подушкам, формирование и поддержание интереса к ним, их продвижение на рынке.

Таким образом, информация, размещённая на странице 28 газеты «ПРО ГОРОД Сыктывкар» № 5 (178) от 04.02.2012, является рекламой.

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона № 323-ФЗ от 21.11.2011 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», на территории Российской Федерации разрешается обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти.

Согласно пункту 1.3. Административного регламента Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной функции по регистрации изделий медицинского назначения, утвержденного Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 30.10.2006 № 735, регистрации подлежат все изделия медицинского назначения, предполагаемые к медицинскому применению на территории Российской Федерации и включающие в себя приборы, аппараты, инструменты, устройства, комплекты, комплексы, системы с программными средствами, оборудование, приспособления, перевязочные и шовные средства, стоматологические материалы, наборы реагентов, контрольные материалы и стандартные образцы, калибраторы, расходные материалы для анализаторов, изделия из полимерных, резиновых и иных материалов, программное обеспечение, которые применяют в медицинских целях по отдельности или в сочетании между собой и которые предназначены для:

- профилактики, диагностики (*in vitro*), лечения заболеваний, реабилитации, проведения медицинских процедур, исследований медицинского характера,

замены и модификации частей тканей, органов человека, восстановления или компенсации нарушенных или утраченных физиологических функций, контроля над зачатием;

- воздействия на организм человека таким образом, что их функциональное назначение не реализуется путем химического, фармакологического, иммунологического или метаболического взаимодействия с организмом человека, однако способ действия которых может поддерживаться такими средствами.

В соответствии с Национальным Стандартом Российской Федерации «Социальное обслуживание населения. Специальное техническое оснащение учреждений социального обслуживания. ГОСТ Р 52882-2007», утвержденным Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 27.12.2007 № 560-ст, к средствам, применяемым при предоставлении социально-медицинских услуг относятся, в том числе, матрацы и подушки противопролежневые, профилактические, ортопедические.

К Инструкции «О порядке гигиенической оценки медицинских изделий для целей их регистрации в Российской Федерации», утвержденной Минздравом РФ 14.01.2000, прилагается Перечень «Медицинских изделий, подлежащих гигиенической оценке для целей регистрации», в который включены, в том числе:

- подушки и матрацы ортопедические, в т.ч. в вакуумной упаковке.

Согласно Постановлению Правительства РФ от 30.06.2006 № 323 «Об утверждении Положения о Федеральной службе по надзору в сфере здравоохранения и социального развития» к полномочиям Росздравнадзора РФ относится, в том числе регистрация изделий медицинского назначения, сведения о регистрации которых находятся на официальном сайте Росздравнадзора РФ ([www.roszdravnadzor.ru](http://www.roszdravnadzor.ru)).

На официальном сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития, в базе регистрационных удостоверений на изделия медицинского назначения отечественного и зарубежного производства, выданных Росздравнадзором РФ, размещено регистрационное удостоверение № ФСР 2012/13092, дата регистрации: 10.02.2012, выданное организации-заявителю и организации-изготовителю - ООО «ГМГ» бессрочно на изделие медицинского назначения: Матрасы ортопедические «Орматек» по ТУ 9396-004-86395870-2011.

Таким образом, матрасы ортопедические относятся к изделиям медицинского назначения и подлежат обязательной государственной регистрации.

Рассматриваемая реклама размещена в газете «ПРО ГОРОД Сыктывкар» 04.02.2012.

Регистрационное удостоверение № ФСР 2012/13092 выдано ООО «ГМГ» на матрасы ортопедические «ОРМАТЕК» 10.02.2012.

Согласно письменной информации Управления Росздравнадзора по Республике Коми, представленной в материалы рекламного дела письмом № 01-03/61 от 24.04.2012, в соответствии с Приказом Минздравсоцразвития РФ от 30.10.2006 № 735 «Об утверждении административного регламента Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению

государственной функции по регистрации изделий медицинского назначения», документом, подтверждающим факт регистрации изделия медицинского назначения, является регистрационное удостоверение. Соответственно действие регистрационного удостоверения начинается с даты его оформления, которая указана в самом документе. Сведения о наличии регистрационных удостоверений на изделие медицинского назначения – матрасы ортопедические «ОРМАТЕК», выданных до 10.02.2012, отсутствуют.

В соответствии с п. 5 ст. 7 Закона о рекламе, не допускается реклама товаров, подлежащих государственной регистрации, в случае отсутствия такой регистрации.

Таким образом, действие регистрационного удостоверения на ортопедические матрасы «ОРМАТЕК» начинается 10.02.2012; рассматриваемая реклама размещена 04.02.2012. При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена в нарушение требований, установленных п. 5 ст. 7 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 6 и ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за распространение рекламы, не соответствующей требованиям п. 5 ст. 7 Закона о рекламе, несёт и рекламодатель, и рекламораспространитель.

Частью 8 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламопроизводитель несёт ответственность за нарушение требований частей 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № ТУ 11 – 0046 от 01.10.2009, копия которого имеется в материалах рекламного дела, примерная тематика (или специализация) газеты «PRO ГОРОД Сыктывкар» – рекламное издание; реклама более 40 %; территория распространения - Республика Коми; учредитель – ООО «Город 11» (167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Первомайская, д. 70, корпус Б).

Письмом б/н (вх. № 3246 от 13.06.2012), представленным в материалы рекламного дела, ООО «Город 11» пояснило, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП <...>и А.В., поскольку на основании договора купли-продажи печатных площадей (полос) № 1 от 01.10.2009, копия которого имеется в материалах рекламного дела, она является покупателем печатных площадей газеты «PRO ГОРОД Сыктывкар».

Согласно п. 3.2 указанного договора, ответственность за содержание и оформление материала, размещённого на проданных площадях газеты «PRO

ГОРОД Сыктывкар», несёт ИП <...>и А.В.

Согласно информации, представленной ИП <...>и А.В. в материалы рекламного дела, а также пояснениям данным в ходе рассмотрения рекламного дела № Р 26-04/12 представителем ИП <...>и А.В. <...>ой (далее –<...>а Е.А.), рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>а Е.Ю., рекламопроизводителем и рекламораспространителем – ИП <...>и А.В. Между ИП <...>и А.В. и ИП <...>ой Е.Ю. был заключен договор № 576 от 20.12.2010 на размещение рекламных (рекламно – информационных) материалов, согласно которому Исполнитель – ИП <...>и А.В. обязуется по заданию Заказчика – <...>ой Е.Ю. возмездно оказать услуги по размещению рекламных и/или информационных материалов в средстве массовой информации – газете «PRO ГОРОД Сыктывкар», распространяемой на территории Республики Коми. Впоследствии ИП <...>ой Е.Ю. была представлена необходимая для размещения информация, которая ИП <...>и А.В. была приведена в готовую для распространения форму и направлена ИП <...>ой Е.Ю. на утверждение по электронной почте; после устного согласования реклама была направлена в печать.

Согласно письменным пояснениям ИП <...>ой Е.Ю., представленным в материалы рекламного дела письмом от 17.07.2012 (вх. № 3993 от 17.07.2012), рекламопроизводителем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП <...>и А.В., рекламодателем – ИП <...>а Е.Ю.; между ИП <...>и А.В. (Исполнитель) и <...>ой Е.Ю. (Заказчик) 20.12.2010 был заключен договор на размещение рекламы в СМИ. В январе 2012 года ИП <...>а Е.Ю. обратилась к представителю ИП <...>и А.В. с намерением разместить рекламу в газете «PRO ГОРОД Сыктывкар», после чего передала образец рекламы менеджеру газеты «PRO ГОРОД Сыктывкар» для размещения. В окончательном виде ИП <...>а Е.Ю. увидела рекламу уже после выхода газеты «PRO ГОРОД Сыктывкар» в свет и оплатила проделанную работу, что подтверждается имеющейся в материалах рекламного дела копией приходно – кассового ордера № 229 от 13.02.2012; получателем денежных средств является ИП <...>и А.В.

Таким образом, из материалов рекламного дела усматривается, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>а Е.Ю., рекламопроизводителем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП <...>и А.В.

В ходе рассмотрения рекламного дела представитель ИП <...>и А.В. <...>а Е.А. вину в нарушении п. 5 ст. 7 Закона о рекламе признала, пояснила, что нарушение требований рекламного законодательства произошло по причине ненадлежащего исполнения ИП <...>и А.В. своих публично – правовых обязанностей.

Согласно письменным пояснениям ИП <...>ой Е.Ю., представленным в материалы рекламного дела, рассматриваемая реклама вышла в тот период, когда изготовитель ортопедических матрасов ожидал получения удостоверения в Росздравнадзоре РФ. В ходе рассмотрения рекламного дела представитель ИП <...>ой Е.Ю. <...> А.А. вышеуказанный довод поддержал и пояснил, что при распространении рассматриваемой рекламы были убеждены, что не нарушают требований рекламного законодательства, поскольку считали, что факт подачи соответствующей заявки на регистрацию изделия в качестве медицинского является основанием для возможности распространения рекламы этого медицинского изделия.

Указанный довод рекламодателя Комиссией отклоняется, поскольку п. 5 ст. 7 Закона о рекламе запрещает распространение рекламы товаров, подлежащих государственной регистрации, в случае отсутствия такой регистрации.

Согласно разъяснениям ФАС России, размещённым на официальном сайте службы, моментом государственной регистрации признаётся внесение регистрирующим органом соответствующей записи в соответствующий государственный реестр либо таким моментом считается день выдачи свидетельства или удостоверения о регистрации. При отсутствии государственной регистрации товары не допускаются к ввозу, изготовлению и реализации на территории Российской Федерации и соответственно не могут рекламироваться.

Размещение рекламы в отсутствие необходимой регистрации, только при наличии факта подачи заявки на регистрацию изделия в качестве медицинского противоречит требованиям п. 5 ст. 7 Закона о рекламе.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела № Р 32-05/12 установлено, что нарушение рекламного законодательства произошло как по вине рекламодателя – ИП <...>ой Е.Ю., так и по вине рекламораспространителя и рекламопроизводителя - ИП <...>и А.В.

ИП <...>а Е.Ю. на стадии заказа (согласования) рекламы, а ИП <...>и А.В. - на стадии производства и размещения рекламы не осуществили надлежащего контроля за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям п. 5. ст. 7 Закона о рекламе, следствием чего и стало несоответствие рекламы установленным требованиям.

Из материалов рекламного дела усматривается, что со стороны ИП <...>и А.В. и ИП <...>ой Е.Ю. должных мер по контролю соответствия рассматриваемой рекламы требованиям Закона о рекламе не принято.

Таким образом, ИП <...>и А.В. и ИП <...>ой Е.Ю. нарушены требования п. 5. ст. 7 Закона о рекламе.

Комиссией в ходе рассмотрения дела № Р 32-05/12 установлено, что территория распространения рассматриваемой рекламы – г. Сыктывкар.

Период распространения рассматриваемой рекламы: 04.02.2012.

В ходе рассмотрения рекламного дела Комиссией установлено, что на дату вынесения решения факт распространения ненадлежащей рекламы не имеет места, что подтверждается имеющейся в материалах рекламного дела копией регистрационного удостоверения на ортопедические матрасы «Орматек», выданного 10.02.2012.

В связи с добровольным устранением лицом совершённого нарушения, Комиссия сочла нецелесообразной выдачу ИП <...>и А.В. и ИП <...>ой Е.Ю. предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 – 43, 47

Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.55 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС РФ от 28.12.2007 № 453,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать рекламу следующего содержания: «ОРМАТЕК Здорово спать! Ортопедические матрасы кровати, подушки ул. Карла Маркса, 213, тел. 46-91-90, [www.ormatek.com](http://www.ormatek.com) имеются противопоказания, необходима консультация специалиста», размещённую на странице 28 газеты «ПРО ГОРОД Сыктывкар» № 5 (178) от 04.02.2012 ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 5 ст. 7 Закона о рекламе.

2. Предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространении ненадлежащей рекламы ИП <...>и А.В. и ИП <...>ой Е.Ю. не выдавать, поскольку распространение ненадлежащей рекламы прекращено.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ИП <...>и А.В. дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ИП <...>ой Е.Ю. дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 31 июля 2012 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.