

РЕШЕНИЕ № Р-6/16

Резолютивная часть решения оглашена 19 апреля 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 05 мая 2016 года.

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – руководитель управления Гречишников Е.А.,

члены Комиссии: начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И., заместитель начальника отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Попова Н.В., специалист 1 разряда отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мясникова А.Н.,

рассмотрев дело № Р-6/16 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения посредством факсимильной связи рекламы медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения без предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов, а также без предварительного согласия на получение указанной рекламы, в присутствии представителя ОАО «Тамбовкурорт» <...>.

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России 16 марта 2016 года в 10 часов 35 минуты (вх. от 16.03.2016 № 1283) посредством факсимильной связи на номер факса Управления +74752713533, а также еще 20 организаций, поступило рекламное предложение (№8017 в режиме Авт.ПР ЕСМ в количестве 1 страницы) с номера 759555 (TAMBOVKURORT) следующего содержания: **«Тамбовский кардиологический санаторий филиал ОАО Тамбовкурорт предлагает санаторно-курортное лечение и отдых для вас и членов ваших семей. Тамбовский кардиологический санаторий – один из старейших в Тамбовской области, осуществляет свою деятельность с 1932 года, в 2017 году мы будем отмечать 85-е Тамбовского кардиологического санатория. За эти годы мы помогли поправить здоровье огромному количеству людей. В санатории поправили свое здоровье, отдохнули гости из разных уголков нашей страны. Профиль санатория – кардиология, лечение болезней системы кровообращения, а также сопутствующих заболеваний: неврология, эндокринология, болезни органов дыхания (не туберкулезного характера), заболевания опорно-двигательного аппарата. В санатории два отделения. Первое отделение ул.Набережная/Гоголя 22/1 расположено в парке 6 га. На территории санатория дом-музей Асеева. В первом отделении мы оказываем услуги по санаторно-курортному лечению граждан по всем перечисленным заболеваниям. Опытный медицинский персонал окажет вам профессиональную медицинскую помощь, для наших клиентов номера от эконом класса до класса Люкс, домашняя кухня, также порадует вас. На первом этаже жилого корпуса осуществляет свою работу отделение реабилитации, после перенесенного инфаркта миокарда. Стоимость путевок от 1300 р./сутки. Второе отделение расположено в пригородной зоне (ул. Маршала Малиновского 12) на берегу реки Цны в Сосновом лесу. На базе второго отделения работает пансионат, где можно укрыться от городской суеты, насладиться чистым воздухом. Для наших клиентов мы предлагаем путевки выходного дня, от 1 до 10 дней. Стоимость путевки 1200 р/сутки. Путевка включает в себя 3-е питание, проживание в комфортабельных номерах, в зимнее время услуги лыжной базы. Работает сауна. Санаторно-курортные услуги здесь оказываются с мая по октябрь. Корпоративы, праздники мы всегда поможем вам в их организации. ВАШЕ СЕРДЦЕ - НАША ЗАБОТА! Контактные телефоны: 72 62 92, 75 85 95».** Вышеуказанная реклама не сопровождается предупреждением о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов.

По факту распространения рекламы медицинских услуг посредством факсимильной связи без предварительного согласия адресата на получение рекламы, а также без предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов в отношении ОАО «Тамбовкурорт» (ИНН 6831005390, ОГРН 1026801155435, 392000, 392002, г. Тамбов, ул. Набережная д.22/1) возбуждено настоящее дело.

ОАО «Тамбовкурорт» сообщило (вх. от 18.04.2016 № 2030), что текст рекламы был разработан начальником отдела маркетинга <...>, рассылка была произведена специалистом отдела маркетинга <...>, которая должна была перед отправкой рекламного материала получить согласие, сделать предварительный звонок абонентам. В соответствии с должностной инструкцией начальника отдела маркетинга филиала ОАО «Тамбовкурорт» «Тамбовский кардиологический санаторий» при исполнении должностных обязанностей именно она несет ответственность за их ненадлежащее исполнение. Согласно пояснениям <...> от 13.04.2016, предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости обращения к специалисту в рекламе отсутствовало.

19.04.2016 на рассмотрении дела представитель ОАО «Тамбовкурорт» <...> подтвердил позицию, изложенную в пояснениях, и добавил, что ОАО «Тамбовкурорт» никак не могло повлиять на действия начальника отдела маркетинга, поскольку данное предложение не было согласовано с руководством Общества.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Тамбовского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 3 Закона «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.

Рассматриваемое сообщение ОАО «Тамбовкурорт» направлено на привлечение внимания к предлагаемым санаторно-курортным медицинским услугам, что имеет целью поддержание интереса к данным услугам и их продвижению на рынке, следовательно, указанное сообщение является рекламой медицинских услуг санаторно-курортного лечения.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Рассматриваемая реклама с предложением воспользоваться услугами ОАО «Тамбовкурорт», поступившая посредством факсимильной связи на номер факса Управления +74752713533 16 марта 2016 года в 10 часов 35 минуты без предварительного согласия адресата, не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «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.

Согласно Номенклатуре медицинских услуг, утв. Приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 N 1664н, кардиология, неврология, эндокринология – это медицинские специальности класса «В». **Класс "В"** включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. Подразделы медицинской специальности (015) – кардиология, детская кардиология, неврология (023), эндокринология (058).

Вышеуказанная реклама медицинских услуг не сопровождалась предупреждением о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов.

Следовательно, рассматриваемая реклама распространялась также и в нарушение требований части 7 статьи 24 Закона «О рекламе».

Установлено, что рассматриваемая реклама распространялась посредством факсимильной связи менее 12 рабочих дней и была направлена 20 организациям, включая Тамбовское УФАС России (согласно данным расшифровочной ведомости за период с 01.03.2016 по 31.03.2016, а также письменным пояснениям ОАО «Тамбовкурорт» исх. от 18.04.2016 № 45).

При этом, Тамбовское УФАС России не располагает сведениями, что прочие адресаты рассылки, которым была направлена реклама с предложением услуг санаторно-курортного лечения, а также других медицинских услуг Тамбовского кардиологического санатория не давали предварительного согласия на получение указанного рекламного предложения.

С учетом изложенного, отсутствуют основания для признания нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» в части распространения рекламного предложения в адрес прочих адресатов.

В тоже время, реклама медицинских услуг санатория во всех случаях не содержала обязательного предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалиста, что свидетельствует о нарушении ОАО «Тамбовкурорт» требований части 7 статьи 24 Закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе» ненадлежащая реклама — реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, указанная реклама в соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе» является ненадлежащей.

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы установлена статьей 38 Закона «О рекламе». Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» возложена на рекламодателя, за нарушение требований части 7 статьи 24 Закона «О рекламе», ответственность несет как рекламодатель, так и рекламодатель.

Содержание рекламы определено сотрудниками ОАО «Тамбовкурорт» в целях продвижения услуг Общества, что является одной из основных задач отдела маркетинга. Таким образом, ОАО «Тамбовкурорт» является рекламодателем и рекламодателем указанной рекламы.

Подготовка и рассылка рекламных материалов была осуществлена под руководством начальника отдела маркетинга ОАО «Тамбовкурорт» <...> (приказ о приеме на работу от 28.01.2015 № 8-к) в соответствии с должностной инструкцией (далее - Инструкция), утв. 12.01.2015. Согласно пункту 2.2 Инструкции, начальник отдела маркетинга занимается организацией рекламной деятельности и других информационно-коммерческих мероприятий. В соответствии с пунктом 3.8 Инструкции, начальник отдела маркетинга организует разработку стратегии проведения рекламных мероприятий в СМИ с помощью наружной, электронной, почтовой рекламы, рекламы на транспорте, участие в выставках, ярмарках, выставках-продажах, аукционов и др. По данным ОАО «Тамбовкурорт» действия по распространению рекламного материала предприняты без согласования с руководством Общества.

ОАО «Тамбовкурорт» имело возможность для соблюдения требований рекламного законодательства, но им не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Юридическое лицо не проявило разумной предусмотрительности по предотвращению распространения рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента.

Каких – либо обстоятельств, препятствующих выполнению «Тамбовкурорт» требований по соблюдению рекламного законодательства, не установлено.

Распространение ненадлежащей рекламы прекращено.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 37-45 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу медицинских услуг Тамбовского кардиологического санатория филиал ОАО «Тамбовкурорт», поступившую посредством факсимильной связи на номер факса Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области +74752713533 16 марта 2016 года в 10 часов 35 минуты, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18, части 7 статьи 24 Закона «О рекламе».
2. Признать ненадлежащей рекламу медицинских услуг Тамбовского кардиологического санатория филиал ОАО «Тамбовкурорт», распространявшуюся посредством факсимильной связи в марте 2016 по номерам 20 организаций города Тамбова, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 Закона «О рекламе».
3. В связи с тем, что распространение указанной ненадлежащей рекламы добровольно прекращено, предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновного лица.

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

Председатель Комиссии

Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии:

К.И. Мурзин

Н.В. Попова

А.Н. Мясникова

Исп. Мясникова А.Н.,

т. (4752) 72-93-54