

РЕШЕНИЕ

по делу №Р-4/13-24

Резолютивная часть решения оглашена 09 апреля 2013 года.

Решение в полном объеме изготовлено 16 апреля 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

Женетль Аслан Шаханович – заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

Точиев Батыр Бесланович – начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Управления;

Вдовина Ольга Юрьевна - ведущий специалист – эксперт Управления;

Ким Оксана Алексеевна - ведущий специалист – эксперт Управления,

рассмотрев дело №Р-4/13-24 по признакам нарушения открытого акционерного общества «Кубаньэнергосбыт» (далее – ОАО «Кубаньэнергосбыт») (г. Краснодар, ул. Гимназическая, д. 55/1) части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) по факту распространения ненадлежащей рекламы медицинских услуг, в присутствии представителя ОАО «Кубаньэнергосбыт» <...> – юрисконсульта ОАО «Кубаньэнергосбыт» (Доверенность от 09.01.2013)

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении контроля за соблюдением Закона о рекламе, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее - Управление) были выявлены признаки нарушения части 7 статьи 24 Закона о рекламе. Признаки нарушения выразились в распространении рекламного сообщения об оказании медицинских услуг без указания предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получении консультации специалистов, которому должно быть отведено не менее чем 5% рекламной площади. Распространение рекламного материала осуществлялось на обратной стороне платёжного документа на оплату за электроэнергию за февраль месяц

2013 года следующего содержания: «Клиника ООО «Эксимер» ОФТАЛЬМОЛОГИЯ: диагностика, оперативное лечение заболевания глаз, факоемульсификация катаракты (бесшовная технология операций), операции на веках (блефаропластика), контактные линзы, предметы ухода за ними. КОНСУЛЬТАЦИЯ ПСИХОЛОГА. ПСИХОКОРРЕКЦИЯ ЗРЕНИЯ. Реклама. г. Майкоп, пер. Вокзальный, 1. 8(8772) 52-76-20, 8(8772) 57-19-16» (копия вышеуказанной рекламы имеется в деле).

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – это информация, распространяемая 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.

Распространяемый на обратной стороне платёжного документа на оплату за электроэнергию за февраль месяц 2013 года вышеуказанный материал, подпадает под определение рекламы и содержит все её признаки: адресована неопределённому кругу лиц, является публичной и направлена на привлечение внимания у объектов рекламирования, распространяется с помощью средств размещения рекламы на платёжных документах на оплату за электроэнергию за февраль месяц 2013 года ОАО «Кубаньэнергосбыт». Объектом рекламирования в данном случае являются медицинские услуги, оказываемые офтальмологической клиникой ООО «Эксимер» (далее – ООО «Эксимер»), а именно услуги диагностики, оперативного лечения заболевания глаз, факоемульсификации катаракты (бесшовной технологии операций), операции на веках (блефаропластики), консультации психолога.

В соответствии с номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Минздравсоцразвития Российской Федерации от 27.12.2011 №1664 н "Об утверждении номенклатуры медицинских услуг" (Зарегистрирован в Минюсте РФ 24.01.2012 N 23010), перечень медицинских услуг разделен на два класса: «А» и «В».

Класс «А» включает в себя, в том числе, такие медицинские услуги как оперативное лечение заболевания глаз, факоемульсификация катаракты (бесшовная технология операций), операции на веках (блефаропластика), представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение.

Класс «В» включает в себя, в том числе, такие медицинские услуги как диагностика и лечение, консультации, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Закона о рекламе, реклама лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники 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.

В рассматриваемой рекламе медицинских услуг предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получении консультации специалистов, которому должно быть отведено не менее чем 5% рекламной площади, отсутствует.

Определением о возбуждении дела по признакам нарушения Закона о рекламе от 19.03.2013 №444 и раннее направленным запросом от 12.03.2013 №399 Управлением у ОАО «Кубаньэнергосбыт» были запрошены следующие документы: письменное объяснение распространения указанной рекламы с признаками нарушения Закона о рекламе; договоры с рекламодателем, рекламораспространителем и рекламопроизводителем на распространение рассматриваемой рекламы на указанном месте; копия свидетельства о регистрации юридического лица ОАО «Кубаньэнергосбыт»; копии учредительных документов ОАО «Кубаньэнергосбыт».

В своем письменном объяснении и на рассмотрении дела, представитель ОАО «Кубаньэнергосбыт», не признала факт нарушения, указав, что между ОАО «Кубаньэнергосбыт» (Гарантирующий поставщик, Исполнитель) и ИП Резник И.А. (Заказчик) 08.10.2010 заключен договор на оказание услуг №417. Предметом данного договора является обязанность ОАО «Кубаньэнергосбыт» печатать информацию рекламного характера Заказчика на оборотной стороне счета на оплату электроэнергии. Содержание спорной рекламы полностью определялось рекламодателем. Общество было лишено возможности влиять на содержание рекламной информации, его действия сводились только к техническим аспектам утверждения рекламных макетов, а именно: рекламный макет предоставлялся в электронном виде, выполненный на платформах MAC/PC, в одной из программ, указанных в пункте 1.2 договора, размером не более 173x118. Содержание рекламного материала, являющегося предметом договора, остается неизменным, ввиду того, что требованиями пункта 2.2.6. договора заказчик гарантирует его соответствие требованиям действующего законодательства.

Также, представитель ОАО «Кубаньэнергосбыт» обратила внимание на тот факт, что для осуществления доставки счетов гражданам ОАО «Кубаньэнергосбыт» 01.01.2013 заключило договор на оказание услуг по доставке счетов населению на оплату электроэнергии №334 с ФГУП «Почта России». В соответствии с условиями данного договора ФГУП «Почта России» принимает на себя обязательства по распространению счетов населению, а Общество – производить оплату в соответствии с условиями договора. Необходимость заключения данного договора была продиктована тем, что Общество не является УК, ТСЖ, ТНТ и т.д., которые осуществляют доставку счетов на оплату электроэнергии населению самостоятельно (старшая дома, председатель и т.д.) без привлечения иных лиц

путем заключения договора на оказание данной услуги на возмездной основе, то есть фактически выполняют действия по распространению счетов.

В связи с необходимостью получения дополнительной информации, в заседании объявлен перерыв до 15 часов 00 минут 09.04.2013.

На очередное заседание Комиссии, ОАО «Кубаньэнергосбыт» представило следующее дополнительное пояснение по делу №Р-4/13-24: согласно пункту 2.2.6 Договора на оказание услуг №417 от 08.10.2010. заключенного между ОАО «Кубаньэнергосбыт» (Гарантирующий поставщик, Исполнитель) и ИП Резник И.А. (Заказчик), Заказчик со своей стороны гарантирует, что содержание рекламного материала, являющегося предметом договора, соответствует требованиям действующего законодательства РФ. ОАО «Кубаньэнергосбыт» воспользовалось правом, предоставленным статьей 13 Закона о рекламе, и запросило у ИП Резника И.А. документальное подтверждение сведений о соответствии рекламы требованиям Закона о рекламе. В ответ на данное требование заказчик предоставил письменное подтверждение соответствия содержания рекламного макета требованиям действующего законодательства РФ.

Указанный довод Комиссией не принимается, так как ОАО «Кубаньэнергосбыт» не представили достоверных доказательств.

В соответствии с частью 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Изучив материалы, имеющиеся в деле, и выслушав представителя ОАО «Кубаньэнергосбыт», Комиссия пришла к выводу, что в рассматриваемой рекламе нарушены требования предусмотренные частью 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В силу пункта 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламораспространитель несёт ответственность за нарушение требований части 7 статьи 24 указанного Закона.

Рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ОАО «Кубаньэнергосбыт».

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа.

Руководствуясь частью 7 статьи 24, частями 1 и 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-44 Правил рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу медицинских услуг, распространяющуюся на обратной стороне платёжного документа на оплату за электроэнергию за февраль месяц 2013 года следующего содержания: «Клиника ООО «Эксимер»

ОФТАЛЬМОЛОГИЯ: диагностика, оперативное лечение заболевания глаз, факоемульсификация катаракты (бесшовная технология операций), операции на веках (блефаропластика), контактные линзы, предметы ухода за ними. КОНСУЛЬТАЦИЯ ПСИХОЛОГА. ПСИХОКОРРЕКЦИЯ ЗРЕНИЯ. Реклама. г. Майкоп, пер. Вокзальный, 1. 8(8772) 52-76-20, 8(8772) 57-19-16», в которой отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получении консультации специалистов, которому должно быть отведено не менее чем 5% рекламной площади, что является нарушением требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

2. Признать ОАО «Кубаньэнергосбыт» нарушившим часть 7 статьи 24 Закона о рекламе.

3. Выдать ОАО «Кубаньэнергосбыт» предписание о прекращении нарушения части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

4. Передать материалы дела Руководителю Управления для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Решение может быть обжаловано в суд (арбитражный суд) в сроки, установленные законодательством Российской Федерации.