



У П Р А В Л Е Н И Е Ф Е Д Е Р А Л Ь Н О Й А
П О Р Е С П У Б Л И К Е К О М И
О П Р

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № Р 26-10/17 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

03 октября 2017 года

№ 03-01/9511

Сыктывкар

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...> Коми УФАС России, рассмотрев материалы по обращению Территориального органа Росздравнадзора по Республике Коми № 01-46/221 от 28.07.2017 (вх. № 4169 от 31.07.2017) по факту распространения в «Диспансерной книжке беременной» рекламы с признаками нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение Территориального органа Росздравнадзора по Республике Коми № 01-46/221 от 28.07.2017 (вх. № 4169 от 31.07.2017) по факту распространения в «Диспансерной книжке

беременной», в том числе рекламы Гемабанка. Заявитель направил указанную информацию для рассмотрения и принятия мер реагирования в пределах компетенции антимонопольного органа.

В результате рассмотрения материалов обращения установлено следующее.

На одной из страниц «Диспансерной книжки беременной» размещена информация следующего содержания:

«Сегодня трансплантация стволовых клеток является признанной во всем мире методикой лечения онкологических и онкогематологических заболеваний. При некоторых заболеваниях трансплантация стволовых клеток – это единственный выход спасти больного. www.gemabank.ru биострахование новорожденных Именно сейчас Вы можете защитить здоровье будущего ребенка – сохраните его стволовые клетки! Это возможно лишь 1 раз в жизни – при рождении. Услуга сбора и хранения стволовых клеток пуповинной крови сегодня доступна практически всем. Представитель в г. Сыктывкаре <...> Гемабанк Банк стволовых клеток».

Согласно пункту 1 статьи 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.

В соответствии с пунктом 2 указанной статьи, объект рекламирования – 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.

По смыслу пункта 3 статьи Закона о рекламе товаром признаётся продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

ФАС России письмом № АД/61902/17 от 07.09.2017 (вх. № 5011 от 15.09.2017) представила разъяснения, в том числе относительно рассматриваемой информации.

По мнению ФАС России, информация о предоставляемых организацией «Гемабанк» услугах по трансплантации и хранению стволовых клеток новорожденных формирует интерес к данной услуге, кроме того, в данной информации содержатся выражения (например, «Именно сейчас Вы можете защитить здоровье будущего ребенка...»), направленные на характеристику данной услуги и её продвижение на рынке, соответственно, указанная информация является рекламой.

Указанная информация содержит следующие признаки рекламы:

- распространена посредством размещения в «Диспансерной книжке беременной»;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: трансплантации стволовых клеток, www.gemabank.ru, услуге сбора и хранения стволовых клеток пуповинной крови, «Гемабанк», формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Таким образом, рассматриваемая информация, распространенная посредством размещения в «Диспансерной книжке беременной», является рекламой.

В соответствии с ч. 7 ст. 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.

Согласно ч. 4 ст. 2 Закона о рекламе, специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Из содержания рассматриваемой рекламы усматривается, что она не является явно не относящейся к рекламе медицинских услуг, следовательно, на неё распространяются требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

В ст. 2 Федерального закона № 323 от 21.11.2011 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» перечислены основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе, в том числе такие как:

- медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение;

- лечение - комплекс медицинских вмешательств, выполняемых по назначению медицинского работника, целью которых является устранение или облегчение проявлений заболевания или заболеваний либо состояний пациента, восстановление или улучшение его здоровья, трудоспособности и качества жизни.

Перечень медицинских услуг утверждён приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» (далее – Номенклатура медицинских услуг).

Номенклатура медицинских услуг представляет собой перечень медицинских услуг, разделённых на два класса: «А» и «В». Класс «А» включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение. Класс «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Разделы класса «А» обозначают определенный тип медицинской услуги, в том числе:

11 - специальные методы получения исследуемых образцов, доступа и введения;

12 - исследования функции органов или тканей с использованием специальных процедур, приспособлений и методик, не обозначенных в других рубриках, направленных на прямое исследование функции органов или тканей, - медикаментозные и физические пробы, исследование оседания эритроцитов, иммунные реакции, в том числе определение группы крови и резус-фактора, исследование системы гемостаза (за исключением уровня факторов свертывающей системы) и др.

Подразделы класса «А» обозначают анатомо-функциональную область, в том числе: 05 - система органов кроветворения и кровь.

В соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» медицинская деятельность подлежит лицензированию.

Согласно п. 3 Положения о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения на территории инновационного центра «Сколково»), утверждённого Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 291, медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно приложению, которые выполняются при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

В соответствии с Приложением к указанному Положению, к работам (услугам), составляющим медицинскую деятельность, в том числе отнесены работы (услуги) по:

- забору гемопоэтических стволовых клеток,
- трансплантации костного мозга и гемопоэтических стволовых клеток,
- транспортировке гемопоэтических стволовых клеток и костного мозга,
- хранению гемопоэтических стволовых клеток.

Приказом Минздрава России от 11.03.2013 № 121н утверждены Требования к организации и выполнению работ (услуг) при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях (далее – Требования).

В силу подпунктов 1, 2, 4 пункта 3 Требований, при оказании специализированной, в том числе высокотехнологичной, медицинской помощи организуются и выполняются, в том числе следующие работы

(услуги):

1) при оказании специализированной медицинской помощи в условиях дневного стационара по:

- забору гемопоэтических стволовых клеток;
- забору, криоконсервации и хранению половых клеток и тканей репродуктивных органов;

2) при оказании специализированной медицинской помощи в стационарных условиях по:

- забору гемопоэтических стволовых клеток;
- забору, криоконсервации и хранению половых клеток и тканей репродуктивных органов;
- транспортировке гемопоэтических стволовых клеток и костного мозга;
- хранению гемопоэтических стволовых клеток и костного мозга;

4) при оказании высокотехнологичной медицинской помощи в стационарных условиях по:

- трансплантации костного мозга и гемопоэтических стволовых клеток.

Приказом Минздрава РФ от 25.07.2003 № 325 «О развитии клеточных технологий в Российской Федерации» утверждены «Инструкция по заготовке пуповинной/плацентарной крови для научно-исследовательских работ», «Инструкция по выделению и хранению концентрата стволовых клеток пуповинной/плацентарной крови человека» и «Положение о Банке стволовых клеток пуповинной/плацентарной крови человека».

Согласно п. 2 «Инструкции по заготовке пуповинной/плацентарной крови для научно-исследовательских работ» абсолютными противопоказаниями для заготовки пуповинной/плацентарной крови для научно-исследовательских работ являются:

- мертворождение или внутриутробная гибель плода;
- пренатальное обнаружение в крови матери - HBsAg, Anti-HCV, Anti-HIV-1 и - 2.

Учитывая вышеизложенное, рассматриваемая реклама является рекламой медицинских услуг и должна распространяться с учётом требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Рассматриваемая реклама не содержит ни одного из предусмотренных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе видов предупреждений.

При таких обстоятельствах, рассматриваемая реклама распространена с признаками нарушения требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, несут и рекламодаделец, и рекламодатель, и рекламодатель.

Частью 8 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований частями 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 рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из имеющихся материалов усматривается, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ГБУЗ РК «КРПЦ».

Из информации, размещенной в «Диспансерной книжке беременной» следует, что данная книжка изготовлена информационным агентством «Север». В связи с чем, усматривается, что рекламопроизводителем является ООО «Информационное агентство «Север».

На основании изложенного, руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе, пунктами 20, 24 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. 3.25 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № Р 26-10/17 по признакам нарушения ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – Территориальный орган Росздравнадзора по Республике Коми, адрес места нахождения: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Куратова, д. 18;

2.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – ГБУЗ РК «КРПЦ», адрес места нахождения: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Пушкина, д. 114, корпус 4;

2.3. заинтересованное лицо – ООО «Информационное агентство «Север», адрес места нахождения: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Коммунистическая, д. 7.

3. Назначить дело № Р 26-10/17 к рассмотрению **на 26 октября 2017 года на 11 часов 30 минут** по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

4. ГБУЗ РК «КРПЦ» в срок не позднее 23 октября 2017 года представить следующие надлежащим образом заверенные копии документов и письменную информацию:

4.1. Копию устава ГБУЗ РК «КРПЦ» со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату настоящего определения.

4.2. О рекламодателе, рекламораспространителе и рекламопроизводителе рассматриваемой рекламы (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, номеров тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации - для физических лиц).

4.3. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ), опосредующих производство, размещение и распространение рассматриваемой рекламы.

4.4. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение рассматриваемой рекламы.

4.5. Поясняющие, кто определил содержание рассматриваемой рекламы, ее наполнение, кем, когда и каким образом одобрена (утверждена, согласована) реклама, в случае, если реклама не утверждалась и не согласовывалась, представьте соответствующую поясняющую письменную

информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

4.6. О периоде распространения рассматриваемой рекламы, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

4.7. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемой рекламы.

4.8. О причинах размещения рассматриваемой рекламы без учета требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

4.9. О должностном лице ГБУЗ РК «КРПЦ», по вине которого произошло нарушение рекламного законодательства (с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица).

4.10. Паспортные данные (копию со 2-ой по 7-ую страницу паспорта) должностного лица, указанного в п. 4.9 настоящего определения, с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

4.11. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 4.9 настоящего определения, поясняющие обстоятельства размещения рассматриваемой рекламы в нарушение ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием размещаемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемой рекламы, со ссылкой на должностную инструкцию.

4.12. Оригинал «Диспансерной книжки беременной», в которой размещена рассматриваемая реклама.

5. ООО «Информационное агентство «Север» в срок не позднее 23 октября 2017 года представить следующие надлежащим образом заверенные копии документов и письменную информацию:

5.1. Копию устава ООО «Информационное агентство «Север» со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату настоящего Определения.

5.2. О рекламодателе, рекламораспространителе и рекламопроизводителе рассматриваемой рекламы (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, номеров тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации - для

физических лиц).

5.3. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ), опосредующих производство, размещение и распространение рассматриваемой рекламы.

5.4. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение рассматриваемой рекламы.

5.5. Поясняющие, кто определил содержание рассматриваемой рекламы, ее наполнение, кем, когда и каким образом одобрена (утверждена, согласована) реклама, в случае, если реклама не утверждалась и не согласовывалась, представьте соответствующую поясняющую письменную информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

6 . **ГБУЗ РК «КРПЦ»** обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела.

7. **ООО «Информационное агентство «Север»** обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела.

8 . **Территориальному органу Росздравнадзора по Республике Коми** обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела.

9. **О возможности рассмотрения дела в отсутствие лиц, участвующих в деле, сообщить не позднее 23 октября 2017 года, предварительно по факсу (8212) 21-41-29** или на электронный адрес: tol1@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

Примечание:

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения, укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота. Кроме того, документы объемом более 1 печатного листа должны быть представлены в прошитом виде и пронумерованы.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Председатель комиссии <...>