

## РЕШЕНИЕ

по делу №04-04-02/16-12

10 сентября 2012 года

г. Кызыл

*Резолютивная часть решения объявлена 10 сентября 2012 года*

*Решение изготовлено в полном объеме 24 сентября 2012 года*

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председателя Комиссии: Хаджиева Ф.А. – заместителя руководителя - начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России);

Членов Комиссии:

Хитаришвили А.Т. – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

Тулуш Ш.Т. – специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

Ваньковой Е.С. – старшего специалиста 2 разряда отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России.

рассмотрев дело № 04-04-02/16-12 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы в печатном издании «Плюс Информ» от 22.02.2012г. №08 (527) с признаками нарушения требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие надлежащим образом извещенного законного представителя ООО «Оффлайн» (почтовое уведомление от 07.09.2012г.),

в отсутствие надлежащим образом извещенного (...) (почтовое уведомление от 07.09.2012г.),

в отсутствие надлежащим образом извещенного законного представителя ООО «АртМедиСан» (определение об отложении от 30.08.2012г. получено законном представителем ООО «АртМедиСан» Монгуш Ш.А. лично 03.09.2012г.),

## УСТАНОВИЛА:

По результатам проведенного мониторинга рекламы на предмет соответствия требованиям законодательства о рекламе, распространяемых на территории Республики Тыва выявлено распространение рекламы в газете «Плюс Информ» от 22.02.2012г. №08 (527) следующего содержания:

«МЕДИЦИНСКИЙ ЦЕНТР ПО УЛ. ЛЕНИНА, 77. т.8-923-266-8777, т.2-26-77. Предоставляет услуги: - УЗИ обследование детей, взрослых; - Анонимный кабинет венеролога; - Консультация врачей специалистов; - Кольпоскопия (диагностика патологии шейки матки); - Процедурный кабинет (в/м, в/в); - Массаж детский, взрослый. Лицензия ЛО-17-01000041 от 12 августа 2011г. реклама».

Отношения в сфере рекламы регулируются [Законом](#) о рекламе ([статья 2](#)) независимо от места ее производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации.

[Статья 3](#) Закона о рекламе, понимает под рекламой информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке;

под объектом рекламирования подразумевается товар, средство его индивидуализации, 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. При этом товар определен как продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот ([пункты 2, 3 статьи 3](#) Закона о рекламе).

В соответствии с [пунктами 5, 7 статьи 3](#) Закона о рекламе, рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Под ненадлежащей рекламой понимается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации ([пункт 4 статьи 3](#) Закона о рекламе).

В соответствии с [пунктом 1 статьи 5](#) Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В [статье 24](#) Закона о рекламе содержатся требования, предъявляемые к рекламе лекарственных средств, медицинской техники, изделий медицинского назначения и медицинских услуг, в том числе методов лечения.

Как следует из [части 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.

При этом, 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 части 7 статьи 24 Закона о рекламе 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.

Как установлено Тывинским УФАС России в газете «Плюс Информ» размещена реклама следующего содержания: «МЕДИЦИНСКИЙ ЦЕНТР ПО УЛ. ЛЕНИНА, 77. т.8-923-266-8777, т.2-26-77. Предоставляет услуги: - УЗИ обследование детей, взрослых; - Анонимный кабинет венеролога; - Консультация врачей специалистов; - Кольпоскопия (диагностика патологии шейки матки); - Процедурный кабинет (в/м, в/в); - Массаж детский, взрослый. Лицензия ЛО-17-01000041 от 12 августа 2011г. реклама». Как видно из размещенной рекламы, реклама содержит информацию о видах оказываемых Медицинским центром медицинских услуг:

- УЗИ (ультразвуковые исследования);
- венеролога;
- консультация;
- кольпоскопия;
- процедурный кабинет;
- массаж.

В соответствии с пунктом 4 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011г. №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Закон об основах охраны здоровья), медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Для установления единой терминологии для нормативных документов системы стандартизации в здравоохранении Приказом Министерства здравоохранения и социального развития 22.01.2001г. №12 принят и введен Отраслевой стандарт системы стандартизации в здравоохранении Российской Федерации ОСТ 91500.01.0005-2001 «Термины и определения стандартизации в здравоохранении» (далее – ОСТ ТО).

Прием (осмотр, консультация), согласно ОСТ ТО, производимые по определенному плану действия врача, представляющие собой сложную или комплексную медицинскую услугу, дающие возможность составить представление о состоянии организма пациента, результатом которых является профилактика, диагностика или лечение определенного заболевания, синдрома.

При этом, под диагностикой понимают - комплекс медицинских вмешательств, направленных на распознавание состояний или установление факта наличия либо отсутствия заболеваний, осуществляемых посредством сбора и анализа жалоб пациента, данных его анамнеза и осмотра, проведения лабораторных, инструментальных, патолого-анатомических и иных исследований в целях определения диагноза, выбора мероприятий по лечению пациента и (или) контроля за осуществлением этих мероприятий (пункт 7 статья 2 Закона об основах охраны здоровья).

Так, к диагностическим мероприятиям в числе прочих отнесены кольпоскопия и ультразвуковое исследование (селезенки, лимфатических узлов, печени, желчного пузыря, поджелудочной железы, почек, матки и придатков). Медицинское диагностическое ультразвуковое оборудование (или система) представляет собой комбинацию блока (пульта) управления ультразвукового прибора, монитора и датчиков, составляющих комплексную диагностическую систему (Руководство Р 2.2.4/2.2.9.2266-07 «Гигиенические требования к условиям труда медицинских работников, выполняющих ультразвуковые исследования»). В свою очередь, кольпоскопия является диагностической процедурой при обследовании гинекологических больных (Инструкция по организации работы женской консультации, утвержденной Приказом Минздрава России от 10.02.2003г. №50).

Согласно [пункту 3](#) Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 №291 (далее – Положение), медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно [приложению](#) к Положению, 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. Приложением к [Положению](#) о лицензировании медицинской деятельности услуги по медицинскому массажу, ультразвуковой диагностике, дерматовенерологии включены в [перечень](#) работ (услуг) при осуществлении медицинской деятельности.

Под медицинской деятельностью понимается профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях (пункт 10 статьи 2 Закона об основах охраны здоровья).

Кроме того, приказом Минздравсоцразвития России от 12 июля 2004 года

утверждена [Номенклатура](#) работ и услуг в здравоохранении, в соответствии с которой рассматриваемые услуги по дерматовенерологии (раздел В код 01.008), ультразвуковой диагностике (раздел В код 03), кольпоскопии (раздел А код 03.20.001), лечению с помощью простых физических воздействий на пациента (массаж) (раздел А код 21) являются медицинскими услугами.

Таким образом, на основании вышеизложенного установлено, что объектом рекламы, содержащейся в рассматриваемом рекламном объявлении, являются медицинские услуги, оказываемые Медицинским центром. В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, рассматриваемая информация содержит необходимые признаки рекламы: она распространена и адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и продвигает его на рынке.

С учетом изложенного, деятельность медицинского центра по ул.Ленина, 77, заключается в предоставлении гражданам медицинских услуг, реклама которых должна соответствовать требованиям [части 7 статьи 24](#) Закона о рекламе.

В ходе рассмотрения дела установлено, что «Плюс Информ» согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации от 19.11.2001г. №16-0154 является печатным изданием в виде газеты со специализацией: «общественно-политическая, публицистическая, информационная», с объемом рекламы до 40%. Учредитель газеты «Плюс Информ» – ООО «Оффлайн».

Согласно письменным пояснениям ООО «Оффлайн» от 13.04.2012г. (вх.№2008 от 13.04.2012г.), рассматриваемая реклама была размещена на основании договора по размещению рекламных материалов в еженедельнике «Плюс Информ», заключенного между ООО «Оффлайн» и Рекламно-информационным агентством «Наш город» (далее – РИА «Наш город»). Указанный договор заключен 11.01.2012г. между РИА «Наш город» в лице (...) и ООО «Оффлайн» для оказания услуг по размещению рекламных материалов в еженедельнике «Плюс Информ» на эксклюзивных правах. РИА «Наш город» обязуется проводить медиапланирование рекламных кампаний своих заказчиков и оказывать услуги ООО «Оффлайн» за счет своих заказчиков, на условиях предусмотренных договором от 11.01.2012г.

Размещение рекламных материалов РИА «Наш город» происходит на основании графика размещения рекламы в сроки и объемах, указанных в данном графике. Пунктом 2 договора от 11.01.2012г. оговорено, что по окончании рекламной кампании, по требованию РИА «Наш город», ООО «Оффлайн» передает последний рекламный продукт и предоставляет акт выполненных работ. Оплата за размещение заказа РИА «Наш город» осуществляется не позднее 25 числа месяца следующего за отчетным на основании выставленного счета. Согласно платежному поручению от 13.02.2012г. №1 (...) (РИА «Наш город») произведена оплата в размере 80 000 рублей «за рекламу в феврале».

Пунктом 2.2 рассматриваемого договора ООО «Оффлайн» в случае проверки рекламной информации на соответствие [Закона](#) о рекламе, было вправе отказать РИА «Наш город» в распространении представленного ненадлежащего рекламного макета, кроме того в соответствии с пунктом 2.4 договора от 11.01.2012г. РИА «Наш город» вправе отредактировать его. Следовательно, ООО «Оффлайн» было обязано проверять рекламные объявления на соответствие

[Закону](#) о рекламе. Таким образом, в силу заключенного договора следует, что ООО «Оффлайн» осуществляет распространение рекламных материалов РИА «Наш город».

В то же время, 01.06.2012г. в адрес Тывинского УФАС России поступила информация от РИА «Наш город», согласно которой вышеуказанная реклама размещена на основании квитанций от 30.01.2012г., 11.07.2012г. ООО «АртМедиСан» без заключения договора на размещение рекламы.

25.07.2012г. в материалы дела РИА «Наш город» представлены (вх.№4198 от 25.07.2012г.) модульная сетка, список рекламы на каждый номер <...> квитанция на оплату в размере 1680 рублей 00 копеек, макет рекламы ООО «АртМедиСан». Кроме того, в письменном пояснении (...) указал, что в рекламе медицинских услуг ООО «АртМедиСан» добавлена предупредительная надпись о наличии противопоказаний и о необходимости консультации со специалистом.

Из представленных доказательств следует, что РИА «Наш город» взял бездоговорное обязательство по распространению рекламы ООО «АртМедиСан» для конечного потребителя на основании договора с ООО "Оффлайн".

Согласно [статье 3](#) Закона о рекламе рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

При этом [Закон](#) о рекламе содержит понятия только рекламоадателя, рекламоизготовителя и рекламораспространителя, и не ограничивает количество рекламораспространителей, а также не определяет, что критерием отнесения субъекта к рекламораспространителю является предпринимательская деятельность в качестве средства массовой информации.

Таким образом, рекламораспространителями рассматриваемой рекламы являются - РИА «Наш город» и ООО «Оффлайн», рекламоадателем рассматриваемой рекламы на основании представленных документов является – ООО «АртМедиСан».

В соответствии с уставом от 20.03.2011г. ООО «АртМедиСан» осуществляет, среди прочих видов деятельности, медицинскую деятельность. Согласно Выписке из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности ООО «АртМедиСан» является «врачебная практика» (код ОКВЭД 85.12), к дополнительной - отнесена деятельность среднего медицинского персонала (код ОКВЭД 85.14.1).

Согласно представленным материалам ООО «АртМедиСан» общество осуществляет медицинскую деятельность на основании лицензии от 12.08.2011г. №ЛО-17-01-000041. В приложении №1 к лицензии в номенклатуре работ и услуг указаны такие виды медицинских услуг как: медицинский массаж, дерматовенерология, терапия, ультрозвуковая диагностика. Данная лицензия заменена Лицензией от 17.05.2012г. №ЛО-17-01-00065, которая выдана бессрочно. Медицинская деятельность осуществляется по адресу: г.Кызыл, ул.Ленина, 77, помещение с 1 по 11 (бывшая квартира №2,3).

Письменных объяснений по существу рассматриваемого дела ООО

«АртМедиСан» не представило.

В дополнение ранее представленной информации ООО «Оффлайн» (вх.№ 4179 от 24.07.2012г.) представлена информация о том, что в рекламе медицинских услуг ООО «АртМедиСан» в добровольном порядке устранено нарушение части 7 статьи 24 Закона о рекламе, а именно добавлена предупредительная надпись о наличии противопоказаний и о необходимости консультации со специалистом.

Таким образом, оценив имеющиеся в деле доказательства, Комиссия приходит к выводу, что отсутствие в рассматриваемой рекламе информации о наличии противопоказаний к их применению и использованию или получения консультации специалистов нарушает требования части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Закона о рекламе, несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Руководствуясь статьёй 16, статьёй 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе" и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

#### РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «МЕДИЦИНСКИЙ ЦЕНТР ПО УЛ. ЛЕНИНА, 77. т.8-923-266-8777, т.2-26-77. Предоставляет услуги: - УЗИ обследование детей, взрослых; - Анонимный кабинет венеролога; - Консультация врачей специалистов; - Кольпоскопия (диагностика патологии шейки матки); - Процедурный кабинет (в/м, в/в); - Массаж детский, взрослый. Лицензия ЛО-17-01000041 от 12 августа 2011г. реклама», распространявшуюся в еженедельнике «Плюс Информ» от 22.02.2012г. №08 (527), поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

2. В связи с добровольным устранением нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» до вынесения решения по делу №04-04-02/16-12 предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновных лиц

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

Председатель Комиссии

Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии

А.Т. Хитаришвили

Ш.Т. Тулуш

Е.С. Ванькова