ИП С.

667000, Республика Тыва, г. Кызыл,

РЕШЕНИЕ

по делу **№ 04-04-02/09-17**

19 апреля 2017 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 11 апреля 2017 года

Решение изготовлено в полном объеме 19 апреля 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 04-04-02/09-17 по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

Хаджиев Ф.А. - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

С. – старший специалист 2 разряда отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

О. – специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в присутствии индивидуального предпринимателя С,

рассмотрев дело № 04-04-02/09-17, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя С (далее – ИП С) (ИНН , ОГРН , адрес регистрации: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл,), по признакам нарушения требований пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

По результатам проведенного Тывинским УФАС России мониторинга рекламы в печатных изданиях, распространяемых на территории г. Кызыла Республики Тыва, на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, выявлено распространение рекламы на странице 5 выпуска № 4 (180) от 25.01.2017 года еженедельника «Тува ТВ» следующего содержания:

«огрн ; Реклама; Магазин медицинских товаров для дома; medtex17.ru; Приборы для домашней физиотерапии, солевые лампы, массажеры, средства реабилитации, ортопедия, медицинская одежда; г. Кызыл ул. Калинина, 3/3 (здание медико-диагностического центра), цокольный этаж. тел.; Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста»,

с использованием образа медицинского работника в белом халате, с головным убором на голове с крестиком и со стетоскопом на шее, выполненного с помощью мультипликации.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России № 95 от 17.03.2017 года возбуждено дело № 04-04-02/09-17 по признакам нарушения требований пункта 4 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в отношении ИП С.

Согласно письменных пояснений ИП С., представленных в адрес Тывинского УФАС России 30.03.2017 года (вх. № 1184), следует, что 16.11.2016 года от менеджера общества с ограниченной ответственностью «ТВ Информ» (далее - ООО «ТВ Информ») поступило предложение разместить рекламу ее магазина в данном печатном издании, в связи с чем ИП С. было предложено три варианта рекламного модуля, которые разработаны были ею. Печатное издание выбрало третий вариант и разместило рекламу. С выявленным нарушением ИП С согласна, пояснила, что в настоящее время реклама более не распространяется, в связи с тем, что ИП С. расторгла договор о предоставлении рекламы с ООО «ТВ Информ» в одностороннем порядке, после того, как ей стало известно о возбуждении в отношении нее дела по признакам нарушения законодательства о рекламе. ИП С., в связи с устранением нарушения законодательства о рекламе просила прекратить производство по делу.

В подтверждение своих доводов ИП С. приложила копии следующих документов:

договор на размещение рекламы от 11.11.2016 года, дубликат счета № 76 от 16.11.2016 года, макеты рекламы, снимок экрана компьютера о направлении макета рекламы, уведомление о расторжении договора от 29.03.2017 года, экземпляр печатного издания «Тува ТВ» выпуск № 13(189) от 29.03.2017 года.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 04-04-02/09-17, изучив представленные документы, выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении настоящего дела, приходит к следующим выводам.

В статье 3 Закона о рекламе определено, что 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.

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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Указанная информация, размещенная на странице 5 газеты «Тува ТВ» № 4 (180) от 25 января 2017 года распространяется с помощью периодического печатного издания - газеты «Тува ТВ», адресована неопределенному кругу лиц - потенциальным читателям газеты «Тува ТВ» и направлена на формирование и поддержания интереса к объектам рекламирования, в том числе к продукции, реализуемой в магазине медицинских товаров для дома: приборы для домашней физиотерапии, средства реабилитации, ортопедии.

Следует отметить, что спорная реклама является комплексной и направлена на привлечение внимания потребителя как самому фирменному «Магазину медицинских товаров для дома», так и к товарам, реализуемым в магазине.

Частью 1 статьи 5 Закона о рекламе установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В свою очередь, в силу пункта 4 части 5 статьи 5 Закона о рекламе, в рекламе не допускаются: использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе медицинских услуг, средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников.

Согласно пункта 22 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 года № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – разъяснения Пленума ВАС) понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства

здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н.

Согласно Правил функционирования системы добровольной сертификации «Медконтроль», утверждённых Росздравнадзором от 20.01.2005 года, изделия медицинского назначения и медицинская техника - это 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, изделия из полимерных, резиновых и иных материалов, которые применяются в медицинских целях по отдельности или в сочетании между собой и которые предназначены для:

- профилактики, диагностики, лечения заболеваний, реабилитации, проведения медицинских процедур, исследований медицинского характера, замены или модификации частей тканей, органов и организма 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...

Согласно отраслевым стандартам «Термины и определения системы стандартизации в здравоохранении», утвержденным Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 22.01.2001 года № 12, медицинская услуга - это мероприятие или комплекс мероприятий, направленных на профилактику заболеваний, их диагностику и лечение, имеющих самостоятельное законченное значение и определенную стоимость.

Таким образом, применительно к рассматриваемой рекламе, из смысла разъяснения Пленума ВАС следует, что исключением являются медицинские услуги.

Исходя из текста рассматриваемой рекламы, следует, что данная информация является рекламой медицинских товаров, поскольку непосредственно направлена на привлечение внимания потребителей рекламы к товарам, в том числе, являющимся изделиями медицинского назначения – приборы для домашней физиотерапии, средства реабилитации, ортопедии, использование в ней образа медицинского работника нарушает требования пункта 4 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

Свидетельством использования образа медицинского работника, являются атрибуты, а именно белый халат, головной убор с крестиком и стетоскоп на шее.

Согласно номеру ОГРН, указанному в тексте рассматриваемой рекламы, и выписке из ЕГРЮЛ деятельностью по продаже медицинских товаров в магазине «Магазин медицинских товаров для дома», занимается Индивидуальный предприниматель С.

Согласно информации ООО «ТВ Информ» (от 16.03.2017 вх. № 934) рекламодателем

рассматриваемой рекламы является ИП С, по договору на размещение рекламы от 11.11.2016 года.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель» и «рекламопроизводитель». 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; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

На основании материалов дела № 04-04-02/09-17, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП С., которая использовала образ медицинского работника в своей рекламе в нарушение пункта 4 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно статьи 38 Закона о рекламе за нарушение пункта 4 части 5 статьи 5 Закона о рекламе ответственность несет рекламодатель.

В материалах дела № 04-04-02/09-17 имеются доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе ИП С, в связи с чем, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению настоящего дела приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ИП С. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 года № 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, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, Комиссия Тывинского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «*огрн ; Реклама; Магазин медицинских товаров для дома; medtex17.ru; Приборы для домашней физиотерапии, солевые лампы, массажеры, средства реабилитации, ортопедия, медицинская одежда; г. Кызыл ул. Калинина, 3/3 (здание медико-диагностического центра), цокольный этаж. ; Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста» с использованием образа медицинского работника*», распространявшуюся на странице 5 выпуска № 4 (180) от 25.01.2017 года еженедельника «Тува ТВ», ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

2. В связи с добровольным устранением нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе предписание ИП С. не выдавать.

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

Председатель Комиссии Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии С

О

Согласно статьи 37 Закона о рекламе решение может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.