

## РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/26-2017

03 мая 2017 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-06/26-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения открытым акционерным обществом «Производственно-торговое предприятие «Медтехника» (далее – ОАО ПТП «Медтехника») рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 7 статьи 5, части 7 статьи 24, частей 1 и 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие законного представителя ОАО ПТП «Медтехника», извещенного надлежащим образом,

### УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области 05.04.2017 был установлен факт распространения в оконных проемах здания № 35 по ул. Иртышская набережная в г. Омске рекламы ОАО ПТП «Медтехника», содержащей в себе информацию о медицинских инструментах и расходных материалах, медицинской технике, ортопедических товарах, аппаратуре для физиотерапии, средствах реабилитации, измерительных приборах, аппаратуре для кислородотерапии.

Одновременно по указанному адресу был установлен факт распространения следующей рекламы: «*ВСЯ МЕДТЕХНИКА ТЕПЕРЬ В КРЕДИТ 1%\* РАССРОЧКУ 0%\* \*информацию уточняйте у менеджера*». Указанная реклама сопровождалась изображением медицинских изделий: тонометр торговой марки OMRON, компрессорный ингалятор Omron Com AIR NE-C28-RU, Электромиостимулятор OMRON E2, аппарат для проведения динамической электронейростимуляции ДЭНАС.

Согласно режимной вывеске деятельность по указанному адресу осуществляет ОАО ПТП «Медтехника».

В соответствии с [пунктом 1 статьи 3](#) Федерального закона «О рекламе» **реклама** - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Согласно [пункту 2](#) приведенной 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.

[Пункт 3](#) данной статьи содержит определение товара, согласно которому **товар** - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

При этом [частью 1 статьи 455](#) Гражданского кодекса Российской Федерации товаром по договору купли-продажи могут быть любые вещи, не изъятые из оборота.

Кроме того, в соответствии [частью 1 статьи 467](#) Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что если по договору купли-продажи передаче подлежат товары в определенном соотношении по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам (ассортимент), продавец обязан передать покупателю товары в ассортименте, согласованном сторонами.

Таким образом, системный анализ гражданского законодательства Российской Федерации свидетельствует о том, что объектом рекламирования может быть тот товар, предназначенный для продажи и иного введения в гражданский оборот, который можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров. Соответственно, реклама товара всегда представляет собой информацию о конкретном товаре, который можно индивидуализировать внутри группы однородных товаров.

*Согласно письму ФАС России от 24.01.2011 № АК/1829 «...В случае, если в месте нахождения организации будут размещаться конструкции с изображением единиц продукции конкретных видов (с маркировкой, наименованием, товарным знаком или иным обозначениями, позволяющими индивидуализировать конкретного производителя и марку товара), такие изображения будут признаваться рекламой соответствующего товара...».*

Таким образом, информация, распространенная ОАО ПТП «Медтехника» по адресу: г. Омск, ул. Иртышская набережная, д. 35, подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает ее признаками – распространена наружным способом, в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к ОАО ПТП «Медтехника», а также к товарам, реализуемым данным хозяйствующим субъектом (тонометр торговой марки OMROT, компрессорный ингалятор Omron Com AIR NE-C28-RU, Электромиостимулятор OMRON E2, аппарат для проведения динамической электростимуляции ДЭНАС и другие).

Согласно пункту 1 статьи 38 Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» **медицинскими изделиями** являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболического воздействия на организм человека.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального 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, при этом предупреждению должно быть отведено не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

В рассматриваемой рекламе предупреждение, предусмотренное частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», отсутствует.

Кроме того, в рекламе ОАО ПТП «Медтехника» помимо рекламы товаров, реализуемых указанным субъектом, привлекается внимание к финансовой услуге – **кредиту**.

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Таким образом, реклама, содержащая указание на возможность приобретения потенциальными покупателями товаров в кредит, является рекламой финансовых услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

В силу статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации, наименование юридического лица, являющегося коммерческой организацией, должно содержать его фирменное наименование и указание на его организационно-правовую форму.

Статьей 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в Единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

В тексте вышеуказанной рекламы информация о лице, оказывающем такую услугу как *кредит*, отсутствует, что является нарушением требования части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, в силу части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

В рекламе ОАО ПТП «Медтехника» содержится информация «**КРЕДИТ 1%\***», где под «\*» указано «*информацию уточняйте у менеджера*». Таким образом, в указанной рекламе **содержится информация только об одном существенном условии - процентной ставке при отсутствии остальных условий договора, влияющих на стоимость кредита.**

Одновременно в рассматриваемой рекламе также отсутствуют сведения о лице, предоставляющем услугу - «*рассрочку 0 %*».

Согласно пункту 1 статьи 823 Гражданский кодекс Российской Федерации установлено, что договорами, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками, может предусматриваться **предоставление кредита**, в том числе **в виде аванса, предварительной**

**оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг (коммерческий кредит), если иное не установлено законом.**

Таким образом, отсутствие в рекламе, распространенной ОАО ПТП «Медтехника», сведений о лице, предоставляющем услугу - «рассрочку 0 %» вводит в заблуждение потребителей рекламы относительно кредитора (ОАО ПТП «Медтехника», банк либо иное лицо), что противоречит требованию части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») **ненадлежащая реклама** – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На запрос Омского УФАС России ОАО ПТП «Медтехника» были представлены следующие пояснения (вх. № 2782э от 10.04.2017): «.....ОАО ПТП «Медтехника» (далее - «Общество») на стекле окна (витрине) принадлежащего на праве собственности нежилого помещения (магазина), расположенного по адресу: г. Омск, ул. Иртышская Набережная, дом 35 **размещены рекламные панно, в виде самоклеящейся пленки, содержащие информацию о медицинских приборах разных торговых марок реализуемых в данном помещении...**

*... ОАО ПТП «Медтехника» не допущено нарушений части 7 статьи 24 Закона о рекламе, в связи с тем, что Общество осуществляет деятельность исключительно по торговле изделиями, применяемыми в медицинских целях, ортопедическими изделиями без оказания медицинских услуг с их использованием.*

*Вышеназванная спорная информация размещена Обществом непосредственно в целях доведения до сведения потребителей информации о реализуемой им продукции, и не относиться к рекламе...».*

ОАО ПТП «Медтехника» является рекламодателем, т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В силу частей 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24, частями 1 и 3 статьи 28, частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», ответственность несет рекламодатель.

В ответе от 10.04.2017 исх. № 06/1017 ОАО ПТП «Медтехника» даны пояснения: «..... Относительно размещения Обществом информации о предоставлении кредита и реализации продукции в рассрочку, размещенной на растянутом полотне, изготовленном из баннерной ткани, сообщаем, что данная конструкция демонтирована Обществом и в настоящее время отсутствует...».

Учитывая, что нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5, частями 1 и 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» устранено в добровольном порядке, что подтверждается представленными ОАО ПТП «Медтехника» фотоматериалами, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости в выдаче ОАО ПТП «Медтехника» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы **«ВСЯ МЕДТЕХНИКА ТЕПЕРЬ В КРЕДИТ 1%\* РАССРОЧКУ 0%\* \*информацию уточняйте у менеджера».**

Вместе с тем на момент рассмотрения дела № 06-06/26-2017 03.05.2017 в рекламе,

содержащей в себе изображения и информацию о медицинских инструментах и расходных материалах, медицинской технике, ортопедических товарах, аппаратуре для физиотерапии, средствах реабилитации, измерительных приборах, аппаратуре для кислородотерапии, распространенной ОАО ПТП «Медтехника» в оконных проемах первого этажа здания № 35 по ул. Иртышская набережная в г. Омске, необходимое предупреждение, предусмотренное частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», на момент рассмотрения дела отсутствовало.

В связи с тем, что нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении ОАО ПТП «Медтехника» рекламы по адресу: г. Омск, ул. Иртышская набережная, д. 35 устранено в добровольном порядке только частично, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о необходимости выдачи ОАО ПТП «Медтехника» предписания о прекращении нарушения требований, установленных частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Учитывая изложенное, рассмотрев материалы дела, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ОАО ПТП «Медтехника» требований части 7 статьи 5, части 7 статьи 24, частей 1 и 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы по адресу: г. Омск, ул. Иртышская набережная, 35.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «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 рекламу, распространенную ОАО ПТП «Медтехника», содержащую в себе информацию о медицинских инструментах и расходных материалах, медицинской технике, ортопедических товарах, аппаратуре для физиотерапии, средствах реабилитации, измерительных приборах, аппаратуре для кислородотерапии, распространенную ОАО ПТП «Медтехника» в оконных проемах первого этажа здания № 35 по ул. Иртышская набережная в г. Омске, ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», а рекламу *«ВСЯ МЕДТЕХНИКА ТЕПЕРЬ В КРЕДИТ 1%\* РАССРОЧКУ 0%\* \*информацию уточняйте у менеджера»*, сопровождающуюся изображением медицинских изделий, ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5, части 7 статьи 24, частей 1 и 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ОАО ПТП «Медтехника» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по частям 1 и 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 04 мая 2017 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

#### ПРЕДПИСАНИЕ

**о прекращении нарушения законодательства**

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-06/26-2017

03 мая 2017 года

город

Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

на основании своего решения от 03.05.2017 по делу № 06-06/26-2017 о признании ненадлежащей рекламы, распространенной открытым акционерным обществом «Производственно-торговое предприятие «Медтехника» (далее – ОАО ПТП «Медтехника») по адресу г. Омск, ул. Иртышская набережная, 35, нарушающей требования части 7 статьи 5, части 7 статьи 24, частей 1 и 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.56.1. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО ПТП «Медтехника» (ИНН <...>) в срок **до 30 мая 2017 года** прекратить нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», а именно: рекламу, содержащую в себе информацию о медицинских инструментах и расходных материалах, медицинской технике, ортопедических товарах, аппаратуре для физиотерапии, средствах реабилитации, измерительных приборах, аппаратуре для кислородотерапии сопровождать предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, размер которого должен составлять не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

2. ОАО ПТП «Медтехника» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок **до 01 июня 2017 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Изготовлено в полном объеме 04 мая 2017 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

