ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 055/05/24-274/2024 и назначении дела к рассмотрению

18 марта 2024 года г. Омск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе () – временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Омского УФАС России, рассмотрев материалы, свидетельствующие о признаках нарушения индивидуальным предпринимателем () пункта 7 статьи 7 и части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

09.02.2024 Омским УФАС России зафиксирован факт размещения в оконных проемах первого этажа многоквартирного жилого дома № 115 по ул. 4-я Челюскинцев в г. Омске информации следующего содержания:

«Оптика Глэр

Визотроник

аппаратное лечение

профилактика нарушений зрения

акция !!! 10 сеансов - 1000 руб.».

Указанная информация сопровождалась изображениями несовершеннолетнего ребенка и аппарата «Визотроник М3».

По определению, данному статьей 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;

объект рекламирования - это 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;

товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанная информация содержит признаки понятия «реклама», поскольку распространена наружным способом в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к оказываемым услугам лечения и профилактики нарушений зрения у детей с помощью аппарата «Визотроник М3».

При этом распространенная реклама содержит признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Пунктами 4, 11 части 1 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее - Федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации») установлены понятия:

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;

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

медицинская организация - юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, осуществляющее в качестве основного (уставного) вида деятельности медицинскую деятельность на основании лицензии, предоставленной в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о лицензировании отдельных видов деятельности. Положения настоящего Федерального закона, регулирующие деятельность медицинских организаций, распространяются на иные юридические лица независимо от организационно-правовой формы, осуществляющие наряду с основной (уставной) деятельностью медицинскую деятельность, и применяются к таким организациям в части, касающейся медицинской деятельности. В целях настоящего Федерального закона к медицинским организациям приравниваются индивидуальные предприниматели, осуществляющие медицинскую деятельность.

Согласно части 1 статьи 38 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинские изделие - 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. Медицинские изделия могут признаваться взаимозаменяемыми, если они сравнимы по функциональному назначению, качественным и техническим характеристикам и способны заменить друг друга.

Информация о медицинских изделиях (уникальная реестровая запись о медицинском изделии сведения о его параметрах, регистрационное удостоверение, фотоснимки, инструкция) содержится в Государственном реестре медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей),

осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий (https://roszdravnadzor.gov.ru/services/misearch) (далее - Государственный реестр).

Согласно реестровой записи № 7716 офтальмомиотренажер-релаксатор «Визотроник М3» по ТУ 9442-002-34013480-2010 (регистрационный номер удостоверения медицинского изделия ФСР 2010/08634, дата государственной регистрации медицинского изделия 12.01.2015) зарегистрирован в Государственном реестре как медицинское изделие.

Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н утверждена номенклатура медицинских услуг, представляющая собой систематизированный перечень кодов и наименований медицинских услуг в здравоохранении (далее - Номенклатура).

Согласно Номенклатуре перечень медицинских услуг состоит из двух классов:

- раздел «А», состоящий из медицинских услуг, представляющих собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение;

- раздел «В», состоящий из медицинских услуг, представляющих собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В соответствии с инструкцией показаниями к применению офтальмомиотренажера-релаксатора «Визотроник М3» являются: хроническое зрительное утомление, компьютерный зрительный синдром, ложная близорукость, приобретенная близорукость (как для восстановления или повышения, функциональных показателей зрительной системы, так и с целью стабилизации, процесса при ее прогрессировании), астенонический синдром после рефракционных операций на роговице, амблкопия (в составе комплексного лечения), пресбиопия, начальная катаракта, дистрофия сетчатки, частичная атрофия зрительного нерва, компенсированная глаукома, противопоказаниями - эписиндром, острые и хронические воспалительные процессы век и глазного яблока (в стадии обострения), расходящееся косоглазие, выраженное нарушение прозрачности оптических сред глаза, злокачественные новообразования глаз и его придатков, глаукома с некомпенсированным ВГД.

Приказом Минздрава России от 12.11.2012 № 902н «Об утверждении Порядка оказания медицинской помощи взрослому населению при заболеваниях глаза, его придаточного аппарата и орбиты», приказом Минздрава России от 25.10.2012 № 442н «Об утверждении Порядка оказания медицинской помощи детям при заболеваниях глаза, его придаточного аппарата и орбиты» предусмотрено, что назначение, проведение лечения, профилактики заболеваний органов зрения может осуществляться только медицинским работником.

Соответственно, оказываемые посредством данного медицинского изделия вмешательства направлены на лечение и профилактику органов зрения и являются медицинскими услугами, что предполагает наличие у исполнителя услуги соответствующих квалификации, знаний и умений в области медицины в целях исключения причинения вреда здоровью человека.

В силу части 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. 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.

На момент распространения рекламы услуг с помощью офтальмомиотренажера-релаксатора «Визотроник М3» информация, предусмотренная частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», в рекламе отсутствовала.

Лицензирование медицинской деятельности предусмотрено пункта 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

Лицензирование государством отдельных видов деятельности направлено на защиту прав граждан, их законных интересов, нравственности и здоровья, а также на установление правовых основ единого рынка.

Лицензия гарантирует потребителю обязательное соблюдение хозяйствующим субъектом лицензионных требований и условий, предъявляемых законом к данному виду деятельности, а несоблюдение таких требований и условий несет в себе угрозу законным правам и интересам граждан.

Перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, установленный приложением к Положению о лицензировании медицинской деятельности, утвержденному Постановление Правительства РФ от 01.06.2021 № 852 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» (вместе с «Положением о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)»), включает работы (услуги) по офтальмологии.

В силу пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких

разрешений.

Согласно информации на режимной вывеске деятельность в салоне оптики «Глэр» осуществляет ИП ().

( ) зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей с присвоением ОГРНИП (), с определением основного и дополнительных видов деятельности (код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности):

- 47.78.2 торговля розничная очками, включая сборку и ремонт очков в специализированных магазинах;

-26.70.1 производство фото- и кинооборудования;

- 33.13 ремонт электронного и оптического оборудования;

- 46.43.4 торговля оптовая фототоварами и оптическими товарами.

По информации сайта Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения (https://roszdravnadzor.gov.ru/services/licenses), у ИП ( ) отсутствует лицензия на осуществление медицинских услуг, соответственно, рекламировать услуги лечения и профилактики нарушений зрения, осуществляемые при помощи офтальмомиотренажера-релаксатора «Визотроник М3», ему запрещено.

Рекламодатель - это 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 (пункты 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП () является рекламодателем и рекламораспространителем.

Ответственность за нарушение пункта 7 статьи 7 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» несут рекламодатель и рекламораспространитель (части 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 2, 13, 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 055/05/24-274/2024 по признакам нарушения требований пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать лицом, участвующим в деле, в действиях которого содержатся

признаки нарушения законодательства о рекламе - индивидуальный предприниматель ()

3. Назначить дело № 055/05/24-274/2024 к рассмотрению на 10.04.2024 года в 15:00 часов по адресу: 644010, г. Омск, пр. К. Маркса, д. 12 А, к. 102.

4 . ИП () в срок до 08.04.2024 представить в адрес Омского УФАС России письменный отзыв на настоящее определение, в том числе документы, подтверждающие факт наличия у ИП ()лицензии на оказание услуг с помощью медицинского изделия «Визотроник М3».

Ссылка на предоставление возможности участия в рассмотрении дела путем видеоконференцсвязи https://fas3.tconf.rt.ru/c/0208772934.

С инструкцией для участников видеоконференцсвязи можно ознакомиться по ссылке: https://fas.gov.ru/in_ca.pdf.