

РЕШЕНИЕ

по делу №014/05/16-07/2019 по признакам нарушения законодательства о рекламе

г. Якутск
2019 г.

резюлютивная часть оглашена «27» февраля

изготовлено в полном объеме «06» марта 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в составе:

<...>

При участии лиц, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- Автономное учреждение Республики Саха (Якутия) <...>, п. Верхневиллюйск, ул. <...>, представителя не направили, надлежащим образом извещено, направили ходатайство о рассмотрении делов в отсутствие представителя;

- ООО <...>, 195176, г. Санкт-Петербург, пр. <...>, ОГРН <...>. – не явились, Общество надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела извещено, ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя не направили;

- ИП <...>, 677000, г. Якутск, ул. <...>;

Рассмотрев дело №014/05/16-07/2019, возбужденное по факту распространения в газете <...> рекламы <...> с признаками нарушения статьи 16, пункта 7 статьи 24 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе», по существу,

у с т а н о в и л а:

15.01.2019 г. Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в рамках осуществления государственных полномочий по надзору за соблюдением законодательства РФ о рекламе в газете <...> от 30.11.2019 г. на странице 11 отслежено рекламы <...> с признаками нарушения статьи 16 и пункта 7 статьи 24 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) определением о возбуждении дела №014/05/16-07/2019 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе от 15.01.2018 г. возбуждено производство по делу.

В связи с необходимостью получения дополнительных документов и привлечения к участию в деле ИП <...>, рассмотрение настоящего дела откладывалось и продлевалось. ИП <...> явился, сообщил о смене имени, в соответствии Федеральному закону "Об актах гражданского состояния", представил подтверждающие документы, удостоверение личности.

27.02.2019 г. в ходе рассмотрения дела по существу представитель ИП <...> сообщил, что по личной инициативе от своего имени размещал рекламу в газете <...> на якутском языке. И П <...> сообщил, что Общество направляло своего специалиста Компания <...> по исправлению смещения первого позвонка в Верхневиллюйск, но по причине отсутствия желающих в заявленных в рекламе населенных пунктах, кроме п. Верхневиллюйск, доктора не выезжали.

ИП <...> сообщил, что лично занимался вопросом размещения рекламы в газете, оплатил изготовление макета рекламы и распространение. Для производства рекламы на якутском языке направил на электронную почту Редакции газеты <...>, готовый текст из сайта <...>, они его перевели на якутский язык и разместили, готовый вариант макета рекламы не видел, оплаты производство и размещение, реклама распространялась всего один раз.

<...> уточнил, что указанная в рекламе информация о методе лечения смещения первого шейного позвоночника, действительности оказывается с использованием <...>, на платной основе, за предоставление услуг транспортировки и организации выездной медицинских услуг в населенных пунктах Республики Саха (Якутия) Общество оплачивает ему проценты от прибыли.

Заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в материалах

дела документы, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), пришла к следующим выводам.

Рассматриваемая реклама <...> размещена на якутском языке и является рекламой медицинских услуг, оказываемых ООО <...>.

Реклама содержит информацию о том, что смещение при рождении первого позвонка Атланта приводит к давлению на спинной мозг, защемлению сосудов и нервов, что ухудшает в результате появляются проблемы в различных областях организма, головные боли, остеохондроз, протрузия, грыжа позвоночника. По сути, реклама способствует желанию потребителей рекламы обратиться в Компанию <...> за медицинской помощью по устранению причины многих заболеваний организма, а именно правлению первого позвоночника по уникальной <...>, в рекламе также сообщается, что требуется только одна процедура по правлению атланта с использованием уникального аппарата по современной технологии, которую проводит опытный врач Компанию <...>.

В рекламе также указываются сайт <...>, номера телефонов: <...>, дата проведения процедур: 1 декабря 2018 г. - <...>, декабрь 2, 3 <...>.

Совокупное восприятие информации, размещенной в газете <...> рассматриваемой рекламе на якутском языке, дает основание полагать, что объектом рекламирования являются медицинские услуги, оказываемые ООО <...> по использованию метода исправления ротационного смещения атланта <...>.

Рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», поскольку в рекламе медицинских услуг и методов лечения отсутствует сопровождение предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой признается информация, распространяемая 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 продвижению на рынке. В статье 3 Федерального закона «О рекламе» под товаром как объектом рекламирования понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Объектом рекламирования выступают медицинские услуги, а именно процедура по устранению смещения первого шейного позвонка <...> и избавления от проблем со здоровьем, вызванным его не правильным положением, как исцеление от головных болей, (мигрени), боли в шее, спине и пояснице, повреждение суставов, онемение конечностей, повреждение нервов, нарушение осанки, головокружение, сколиоза, нарушения кровообращения.

Таким образом, рассматриваемая реклама медицинских услуг ООО <...> адресована неопределенному кругу лиц именно (читателям газеты) и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию или поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке.

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 12.07.2004 г., утверждена Номенклатура работ и услуг в здравоохранении (далее – Номенклатура), целью разработки и внедрения которой является обеспечение единой нормативной базы работ и услуг в здравоохранении на всей территории Российской Федерации, включая протоколы ведения больных, методики выполнения сложных и комплексных медицинских услуг, лицензионные требования и условия, табель оснащения медицинских учреждений.

Согласно пункта 3 Приказа Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 N 1664г. (ред. от 10.12.2014) «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» перечень медицинских услуг разделен на два класса: «А» и «В», построенные по иерархическому принципу. 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, в том числе Мануальная терапия при заболеваниях костной системы - А21.03.004, Скелетное вытяжение - А21.03.005, Мануальная терапия - А23.30.016. Класс «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, а именно: Прием (осмотр, консультация) врача мануальной терапии первичный - В01.022.001, Прием (осмотр, консультация) врача мануальной терапии повторный - В01.022.002 в том числе Коррекция соматических дисфункций шейного отдела позвоночника в экстензии. Этапы коррекции с использованием МЭТ. Повторная диагностика - 3.3.4.22.

согласно которому рекламируемый метод исправления ротационного смещения атланта <...>, в официальной медицине является методом лечения патологии 1-2 шейных позвонков с атланта-аксиллярной нестабильностью, на территории Российской Федерации данный метод обязаны осуществлять специалисты, обладающие специальной подготовкой в области нейрохирургии, неврологии, мануальной терапии. В зависимости от типа патологии, применяются (проводится) вправление, фиксация воротником Шанца или иммобилизация, либо хирургическое вмешательство **в стационарных условиях**, данные методы используются для лечения больных с патологией 1-2 шейных позвонков с атланта-аксиллярной нестабильностью в условиях дневного стационара и стационара и в амбулаторных условиях.

Согласно пункта 11 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская организация - юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, осуществляющее в качестве основного (уставного) вида деятельности медицинскую деятельность на основании лицензии, выданной 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.

В материалы дела ООО <...>, представлена лицензия №<...>, выданная Комитетом здравоохранения г. Санкт-Петербурга, на осуществление медицинской деятельности, согласно которой Обществу дано право осуществлять медицинскую деятельность при оказании первичной, в том числе доврачебной, врачебной и специализированной, медико-санитарной помощи, организуются и выполняются следующие работы (услуги): при оказании первичной доврачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: медицинскому массажу, мануальной терапии.

Местом осуществления лицензируемого вида деятельности согласно приложения к лицензии №<...> указаны адреса: г. Москва, ул. <...>, приложения №1 к лицензии <...> указан адрес: г. Санкт-Петербург, пр. <...>.

Таким образом, материалами дела установлено, что ООО <...> является медицинской организацией, осуществляющей в качестве основного (уставного) вида деятельности медицинскую деятельность на основании лицензии, выданной в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о лицензировании отдельных видов деятельности.

В силу пункта 8 статьей 3 Федеральный закон от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" место осуществления отдельного вида деятельности, подлежащего лицензированию - объект (помещение, здание, сооружение, иной объект), который предназначен для осуществления лицензируемого вида деятельности и (или) используется при его осуществлении, соответствует лицензионным требованиям, принадлежит соискателю лицензии или лицензиату на праве собственности либо ином законном основании, имеет почтовый адрес или другие позволяющие идентифицировать объект данные. Место осуществления лицензируемого вида деятельности может совпадать с местом нахождения соискателя лицензии или лицензиата.

А согласно п. 4 Постановления Правительства N 291 установлено, что лицензионными требованиями, предъявляемыми к соискателю лицензии на осуществление медицинской деятельности (далее - лицензия), являются: наличие зданий, строений, сооружений и (или) помещений, принадлежащих соискателю лицензии на праве собственности или на ином законном основании, необходимых для выполнения заявленных работ (услуг) и отвечающих установленным требованиям.

Материалами дела установлено, что по адресу: Республика Саха (Якутия) п. Верхневилуйск ООО <...> оказанием медицинских услуг влечет нарушением лицензионных требований, установленную законодательством Российской Федерации.

Таким образом, для осуществления деятельности по применению рекламируемого метода лечения, а именно *исправления ротационного смещения атланта <...>*, на территории Российской Федерации, медицинской организации, требуется получение лицензии при оказании специализированной медицинской помощи в условиях дневного стационара по: неврологии; нейрохирургии; по: мануальной терапии 2) при оказании специализированной медицинской помощи в стационарных условиях по: неврологии, нейрохирургии в соответствии с перечнем работ (услуг), составляющих лицензируемую медицинскую деятельность.

Таким образом, указанная в рассматриваемой рекламе ООО <...> медицинская услуга в соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27 декабря 2011 года N 1664г. «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» относятся к медицинским услугам по подразделу класса "B" (от 001 до 069) обозначают перечень медицинских специальностей: нейрохирургии, неврологии, мануальной терапии. Разделы класса "A" обозначают определенный тип медицинской услуги: 15 - десмургия, иммобилизация, бандажи, ортопедические пособия. Согласно пункта 3 Приказа от 27.12.2011 № 1664г. (ред. от 10.12.2014) перечень медицинских услуг разделен на два класса: «А» и «В», построенные по иерархическому принципу. 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, в том числе мануальная терапия при заболеваниях костной системы - <...>, Скелетное вытяжение - <...>, Мануальная терапия - <...>. Класс «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, а именно: Прием (осмотр, консультация) врача мануальной терапии первичный - <...>, Прием (осмотр, консультация) врача мануальной терапии повторный - <...> в том числе Коррекция соматических дисфункций шейного отдела позвоночника в экстензии. Этапы коррекции с использованием МЭТ. Повторная диагностика - <...>.

Согласно статье 2 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» 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. При этом медицинская услуга - это медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В практике здравоохранения используются методы профилактики, диагностики, лечения, медицинские технологии, лекарственные средства, иммунобиологические препараты и дезинфекционные средства, разрешенные к применению в установленном законом порядке.

Материалами дела, а также из анализа содержания рекламы ООО <...>, установлено, что «исправление ротационного смещения атланта <...>, проводится в Верхневилуйском районе специалистами организации с использованием вибропрессационного аппарата, путем механического воздействия на глубокую мускулатуру, соединяющей атлант с затылочной костью.

ООО <...> согласно лицензии №<...>, имеет право осуществлять медицинскую деятельность при оказании первичной, в том числе доврачебной, врачебной и специализированной, медико-санитарной помощи организуются и выполняются следующие работы (услуги): при оказании первичной доврачебной медико-

санитарной помощи в амбулаторных условиях по: медицинскому массажу, приложение №1 от 18.09.2018 <...> мануальной терапии, остеопатии, при этом, местом осуществления лицензионной деятельности, указан адрес: г. Москва, ул. <...>, приложения №1 к лицензии ЛО-1 №021688 от 18.09.2018 г. указан адрес: г. Санкт-Петербург, пр. <...>.

Согласно требованиям 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;

Поскольку рассматриваемая реклама ООО <...>, распространяется на территории Республика Саха (Якутия), по смыслу и фактически направлена на привлечение внимания к медицинским услугам, оказываемым ООО <...> на территории Республика Саха (Якутия).

Требования к организации и выполнению, указанных работ (услуг) в целях лицензирования устанавливаются Министерством здравоохранения Российской Федерации.

С учетом отсутствия у ООО <...>, права оказывать лицензионные виды деятельности на территории данные сведения Республики Саха (Якутия), а именно оказывать врачебную деятельность по «мануальной терапии», реклама об использовании метода исправления ротационного смещения атланта <...>, распространённая с использованием газеты <...> также нарушает пункт 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», поскольку материалами дела, подтверждается факт отсутствия у ООО <...> лицензии на оказание первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), на осуществление лицензионного вида деятельности по медицинской специальности: нейрохирургии, мануальной терапии на территории Республики Саха (Якутия).

При таких обстоятельствах, оказание ООО <...> медицинских услуг на территории Республики Саха (Якутия) осуществляется без уведомления ТО Росдравнадзора Российской Федерации по месту оказания такой деятельности, что указывает отсутствие у ООО <...>, правовых оснований осуществлять выездную медицинскую деятельность на территории Республики Саха (Якутия), поскольку местом действия лицензии, а равно и оказания медицинских услуг, согласно приложения к лицензии №<...> являются следующие адреса: г. Москва, ул. <...>, г. Санкт-Петербург, пр. <...>.

Также в газете <...> рекламы <...> присутствуют признаки нарушения пункта 7 статьи 7 и статьи 16 Федерального закона «О рекламе», не допускается реклама товаров (услуг) на производство и (или) реализацию которых требуется получение **лицензий** или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Согласно статьи 16 Федерального закона «О рекламе» размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой "реклама" или пометкой "на правах рекламы".

Рассматриваемая реклама не сопровождается пометкой "реклама" или пометкой

"на правах рекламы".

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, материалами дела установлено, что реклама ООО <...>, распространённая газете <...> рекламы <...> является ненадлежащей, нарушающей требования пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24, статьи 16 Федерального закона «О рекламе».

В силу части 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец - 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.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 7, 24 настоящего Федерального закона.

Как установлено из представленных в материалы дела АУ Редакция газеты <...> и <...>, документов, распространение рекламы ООО <...> в газете <...> осуществлялось однократно по заявке <...>.

Из письменных пояснений <...> следует, что он добровольно и безвозмездно вызвался помочь Обществу с вопросом размещения рекламы в СМИ, не уведомил об этом Общество, оплатил услуги редакции газеты <...> своими средствами.

В материалы АУ Республики Саха (Якутия) <...> не представлены доказательства устранения статьи 16 Федерального закона «О рекламе».

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 7 статьи 7, статьи 16, части 7 статьи 24, пункта 2 части 1 статьи 33, части 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия

решила:

1. Признать рекламу <...> медицинских услуг, оказываемых ООО <...>, распространённую с использованием газеты <...> ненадлежащей, поскольку в них нарушены требования пункта 7 статьи 7, статьи 16, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе»;
2. Выдать АУ Республики Саха (Якутия) <...> предписание об устранении нарушения законодательства о рекламе;

3. Материалы настоящего дела передать уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для решения вопроса о наличии оснований для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня вынесения настоящего решения.