

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/24-652/2021

08 июля 2021 года

город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (...),

члены Комиссии: (...),

рассмотрев дело № 055/05/24-652/2021, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Импульсмед», адрес: 644123, г. Омск, ул. 70 лет Октября, д. 16 к. 4, пом. 2, ИНН 5507281622, ОГРН 1215500000506 (далее – ООО «Импульсмед», Общество) по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя, извещенного надлежащим образом,

в присутствии представителей ООО «Импульсмед»: (...)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило заявление открытого акционерного общества «Производственно-торговое предприятие «Медтехника» (далее - ОАО ПТП «Медтехника», Заявитель) по факту распространения ООО «Импульсмед» рекламы, по мнению Заявителя, нарушающей требования Федерального закона «О рекламе».

В рамках рассмотрения заявления специалистами Омского УФАС России осуществлен выезд, по итогам которого зафиксировано размещение на штендере, расположенном в районе дома № 14 по ул. 70 лет Октября в г. Омске, рекламы следующего содержания: *«Импульсмед Медицинская техника Гарантия лучшей цены! Ортопедические товары средства реабилитации медицинская техника приборы физиотерапии массажеры, подушки коляски, трости, ходунки многофункциональные кровати компрессионный трикотаж, бандажи 70 лет Октября, д. 16/4(вход через клинику «Ваш доктор» 70-33-70».*

Кроме того, также установлен факт размещения рекламы на фасаде дома № 16/4 по ул. 70 лет Октября в г. Омске: *«Импульсмед магазин медицинской техники Новый магазин медицинской техники Ортопедические товары средства реабилитации медицинская техника приборы физиотерапии массажеры, подушки коляски, трости, ходунки многофункциональные кровати компрессионный трикотаж, бандажи розница опт госзакупки +7(965) 870 55 70, 70-33-70».*

Указанная информация сопровождалась изображением реализуемых товаров.

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.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Рассматриваемая информация отвечает всем признакам рекламы - распространена наружным способом, в адрес неопределенного круга лиц и направлена на привлечение внимания к продаже магазином «Импульсмед» (ООО «Импульсмед») товаров медицинского назначения.

Указанная реклама содержала следующие нарушения:

1. В соответствии с частями 1 и 2 статьи 38 Федерального закона 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 метаболитического воздействия на организм человека. Медицинские изделия могут признаваться взаимозаменяемыми, если они сравнимы по функциональному назначению, качественным и техническим характеристикам и способны заменить друг друга.

Медицинские изделия подразделяются на классы в зависимости от потенциального риска их применения и на виды в соответствии с номенклатурной классификацией медицинских изделий. Номенклатурная классификация медицинских изделий утверждается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Приказом Минздрава России от 06.06.2012 № 4н утверждена номенклатурная классификация медицинских изделий (далее – Номенклатура).

В соответствии с алгоритмом кодирования, указанным в Номенклатуре, рекламируемые в данном случае медицинские изделия относятся к следующим видам:

- 17.2 массажеры и сопутствующие изделия (физиотерапевтические медицинские

изделия)

- 2.28 подушки медицинские, 2.11 кровати медицинские и сопутствующие изделия (вспомогательные и общебольничные медицинские изделия) и т.п.

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 фиксации факта распространения рекламы информация, предусмотренная частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», отсутствовала.

2. На основании пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» вводят ограничительные требования к рекламе, в которой делаются сравнения. При сравнении с другим товаром в рекламе не должны приводиться не обладающие достоверностью, сомнительные и искаженные сведения о качествах или свойствах, выгодно отличающих один товар от другого, о превосходстве одного товара над другими товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, о выгодах или возможностях, которые товар имеет по сравнению с другими.

Если сравнительная реклама способна вызвать неверные представления у потребителей по поводу предлагаемого товара, она будет рассматриваться как ненадлежащая. Необходимо, чтобы потребитель был правильно информирован и объективно имел право свободного (осознанного) выбора предлагаемых товаров и услуг.

В пункте 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, считается недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

При этом Комиссия отмечает, что сравнение как таковое в рекламе не запрещается. Однако приводимое в рекламе сравнение должно соответствовать закону и должно сопровождаться ссылкой на результат соответствующих исследований и источник данных.

Таким образом, использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами путем употребления слов «гарантия лучшей цены» (*«Импульсмед Медицинская техника Гарантия лучшей цены!»*) должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Определением от 18.06.2021 в отношении ООО «Импульсмед» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Рекламораспространитель, т.е. лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Исходя из материалов дела, рекламодателем и рекламораспространителем спорной рекламы является ООО «Импульсмед».

На заседании Комиссии представители Общества не отрицали нарушений требований Федерального закона «О рекламе», при этом указали, что рекламопроизводителем реклама будет приведена в соответствие требованиям законодательства не ранее 22 июля 2021 года.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Импульсмед» требований пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» при распространении наружной рекламы медицинских услуг.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителя на получение

добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства о рекламе.

В силу пункта 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения Федерального закона «О рекламе».

Учитывая пояснения представителей Общества, Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи ООО «Импульсмед» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь статьями 33, 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-55 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу *«Импульсмед Медицинская техника Гарантия лучшей цены! Ортопедические товары средства реабилитации медицинская техника приборы физиотерапии массажеры, подушки коляски, трости, ходунки многофункциональные кровати компрессионный трикотаж, бандажи 70 лет Октября, д. 16/4(вход через клинику «Ваш доктор» 70-33-70»; «Импульсмед магазин медицинской техники Новый магазин медицинской техники Ортопедические товары средства реабилитации медицинская техника приборы физиотерапии массажеры, подушки коляски, трости, ходунки многофункциональные кровати компрессионный трикотаж, бандажи розница опт госзакупки +7(965) 870 55 70, 70-33-70»*, распространенную ООО «Импульсмед» (ИНН 5507281622, ОГРН 1215500000506), нарушающей требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», а также нарушающей требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в части использования в рекламе фразы «Гарантия лучшей цены» при отсутствии доказательств подтверждения.

2. Выдать ООО «Импульсмед» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела должностному лицу Омского УФАС России для

возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 12.07.2021.

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