РЕШЕНИЕ
по делу № 10-03-24-02/251

5 июля 2010 года г. Волгоград

Резолютивная часть решения объявлена 5 июля 2010 года.
Решение в полном объеме изготовлено 7 июля 2010 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе,
рассмотрев дело № 10-03-24-02/251, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в эфире радиостанции "Дорожное радио" г.Волгоград в период с 4 по 31 мая 2010 года рекламной информации о медицинских услугах клиники "Изабелла", содержащей признаки нарушения части 7 статьи 24 ФЗ № 38-ФЗ "О рекламе" от 13.03.2006 г.,
в присутствии представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

21 июня 2010 года Управлением Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области возбуждено дело № 10-03-24-02/251 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в эфире радиостанции "Дорожное радио" г.Волгоград в период с 4 по 31 мая 2010 года рекламной информации следующего содержания: "Клиника "Изабелла"- это все виды пластических операций: блефаропластика, коррекция дефектов носа, ушных раковин и половых органов, подтяжка лица, шеи и живота, пластика молочных желез и рубцов, липосакция, удаление татуировок без рубца. Клиника "Изабелла". Проспект Ленина, 41. Телефон 23-04-60."
Специалистом 1 разряда отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой Волгоградского УФАС России была проведена проверка рекламы медицинских услуг клиники медицинской косметологии "Изабелла", распространяемой в эфире радиостанции "Дорожное радио" г.Волгоград в период с 4 по 31 мая 2010 года, по результатам которой установлено следующее:
- В эфире радиостанции "Дорожное радио" г.Волгоград в период с 4 по 31 мая 2010 года распространялась рекламная информация следующего содержания: Клиника "Изабелла"- это все виды пластических операций: блефаропластика, коррекция дефектов носа, ушных раковин и половых органов, подтяжка лица, шеи и живота, пластика молочных желез и рубцов, липосакция, удаление татуировок без рубца. Клиника "Изабелла". Проспект Ленина, 41. Телефон 23-04-60."
Согласно п.п.1 ст. 3 ФЗ "О рекламе" № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. 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.
Информация, размещенная в эфире радиостанции "Дорожное радио" г.Волгоград в период с 4 по 31 мая 2010 года является рекламой:
- распространена посредством размещения в эфире радиостанции "Дорожное радио" в форме рекламной информации о медицинских услугах (пластической

хирургии);
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (пластическим операциям). Об этом, в частности, свидетельствует перечисление в рекламной информации следующих операций: блефаропластика, коррекция дефектов носа, ушных раковин и половых органов, подтяжка лица, шеи и живота, пластика молочных желез и рубцов, липосакция, удаление татуировок без рубца;
- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижение на рынке;
- адресована неопределенному кругу лиц. В соответствии с письмом Федеральной антимонопольной службы от 05.04.2007г. № АЦ / 4624 в рамках понятия рекламы, закрепленного ст. 3 ФЗ РФ "О рекламе" под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Соответственно, распространение информации о медицинских услугах, а именно - пластической хирургии, должно признаваться распространением среди неопределенного круга лиц, поскольку заранее невозможно определить всех лиц, для которых такая информация будет доведена.
Согласно ч.7 ст. 24 ФЗ "О рекламе" № 38-ФЗ от 13.03.2006 г., реклама лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники 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.
Согласно п. 4 Положения "О лицензировании медицинской деятельности", утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22.01.2007 № 30, медицинская деятельность предусматривает выполнение работ (услуг) по оказанию доврачебной, амбулаторно-поликлинической, стационарной, высокотехнологичной, скорой и санаторно-курортной медицинской помощи в соответствии с перечнем согласно приложению. Приложением к Положению "О лицензировании медицинской деятельности" услуги в сфере хирургической косметологии (пластической хирургии) включены в Перечень работ (услуг) при осуществлении медицинской деятельности, и соответственно, их реклама должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний, либо указанием на необходимость получения консультации специалистов.
В соответствии с положениями статьи 5 пункта 7 ФЗ "О рекламе" № 38-ФЗ от 13.03.2006 г., 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.
Рекламная информация о медицинских услугах, а именно - пластической хирургии, размещенная в эфире радиостанции "Дорожное радио" г.Волгоград в период с 4 по 31 мая 2010 года не сопровождается предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, что является нарушением положений ч.7 ст.24 ФЗ РФ "О рекламе" № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.
Согласно п. 7 ст. 3 ФЗ РФ "О рекламе" № 38-ФЗ от 13.03.2006 г., лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, является рекламораспространителем.

Пунктом 5 ст. 3 ФЗ № 38-ФЗ "О рекламе" от 13.03.2006 г. установлено, что рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.
В соответствии с п.4 ст.3 ФЗ "О рекламе" № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.
Отношения по распространению рекламы медицинских услуг (пластических операций) клиники "Изабелла" в эфире радиостанции "Дорожное радио" г.Волгоград урегулированы договором, заключенным между ЗАО "Европа Плюс" и ООО "Клиника медицинской косметологии "Изабелла", а также приложением к договору и актом согласования текста рекламного ролика.
Таким образом, рекламодателем рассматриваемого рекламного сообщения является ООО "Клиника медицинской косметологии "Изабелла", рекламораспространителем - ЗАО "Европа Плюс".
На заседании Комиссии представители ООО "Клиника медицинской косметологии "Изабелла" пояснили, что рассматриваемое рекламное сообщение, распространяемое в эфире радиостанции "Дорожное радио" в период с 4 по 31 мая 2010 года было изготовлено еще в 2004 году, когда требований ФЗ № 38-ФЗ "О рекламе" от 13.03.2006 г., предъявляемых к рекламе медицинских услуг не существовало, и только в 2010 году рекламные материалы были переданы на радиостанцию для распространения. Также генеральный директор отметил, что "Изабелла" является частной медицинской клиникой, имеющей лицензию на осуществление медицинской деятельности. В штате клиники работает квалифицированный дипломированный медицинский персонал, присутствуют все необходимые медицинские аппараты и оборудование. Перед оказанием услуг пластической хирургии врачом в обязательном порядке с пациентом проводится бесплатная консультация, осуществляются необходимые обследования. Таким образом, вероятность возникновения неблагоприятных последствий после оказания услуг пластического хирурга сведена к минимуму. Представители ООО "Клиника медицинской косметологии "Изабелла" не отрицают факт нарушения действующего законодательства в рассматриваемом рекламном сообщении, но указывают на отсутствие со стороны клиники каких-либо намерений нанести вред охраняемым общественным правоотношениям, а также потребителям данной рекламы. Представитель по доверенности, ссылаясь на судебную практику, указала, что данный рекламный ролик является рекламой медицинской клиники и направлений ее деятельности и в нем не идет речь о медицинских услугах. Однако данные доводы не могут быть приняты Комиссией во внимание, поскольку в самом тексте рекламы перечисляются конкретные виды пластических операций: блефаропластика, коррекция дефектов носа, ушных раковин и половых органов, подтяжка лица, шеи и живота, пластика молочных желез и рубцов, липосакция, удаление татуировок без рубца, которые включены в Перечень работ (услуг) при осуществлении медицинской деятельности, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 22.01.2007 № 30.
Согласно объяснениям генерального директора ЗАО "Европа Плюс" по факту возбуждения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе, нарушение рекламного законодательства стало возможным в силу недостаточного изучения менеджером по рекламе ЗАО "Европа Плюс" требований, предъявляемых ч. 7 ст. 24 ФЗ "О рекламе" к рекламе медицинских услуг. В настоящее время распространение ненадлежащей рекламы Обществом прекращено и приняты меры к недопущению в дальнейшем распространения рекламных материалов, не соответствующих законодательству РФ о рекламе.

Необходимость указания в рекламе лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов связана с тем, что оказание медицинских услуг и методов лечения, применение медицинской техники, использование лекарственных средств связано со здоровьем и жизнью граждан. При этом рекламное законодательство обязывает указывать предупредительную надпись непосредственно в тексте рекламного сообщения.
Цель данных предупреждений, в частности при рекламировании лекарственных средств, медицинских услуг (методов лечения), медицинской техники - довести до потребителей рекламы информацию о том, что рекламируемые лекарственные средства, медицинские услуги (методы лечения), медицинская техника имеют противопоказания, возможны наступления вредных последствий для здоровья, что при их применении и использовании необходимо ознакомиться с инструкцией по применению или получить консультацию специалистов.
В нарушение требований рекламного законодательства РФ рассматриваемая реклама по оказанию услуг пластической хирургии ООО "Клиника медицинской косметологии "Изабелла", распространяемой в эфире радиостанции "Дорожное радио" г.Волгоград в период с 4 по 31 мая 2010 года, не содержит надлежащего предупреждения.
Тот факт, что перед оказанием медицинских услуг (пластических операций) специалисты медицинской клиники ООО "Клиника медицинской косметологии "Изабелла" в обязательном порядке бесплатно консультируют пациента и разъясняют о возможных противопоказаниях и наступлении неблагоприятных последствий, не освобождает от обязанности при рекламировании медицинских услуг среди неопределенного круга лиц сопровождать данную рекламу предупреждением о наличии противопоказаний и необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов
В соответствии со ст. 38 ФЗ "О рекламе" рекламодатель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 настоящего Федерального закона.
Руководствуясь частью 2 пункта 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: "Клиника "Изабелла" - это все виды пластических операций: блефаропластика, коррекция дефектов носа, ушных раковин и половых органов, подтяжка лица, шеи и живота, пластика молочных желез и рубцов, липосакция, удаление татуировок без рубца. Клиника "Изабелла". Проспект Ленина, 41. Телефон 23-04-60.", распространяемую в период с 4 по 31 мая 2010 года в эфире радиостанции "Дорожное радио" г.Волгоград, поскольку нарушены требования части 7статьи 24 ФЗ "О рекламе" № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.
2. Выдать ООО "Клиника медицинской косметологии "Изабелла" предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Выдать ЗАО "Европа Плюс" предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 КоАП РФ.