

...

ИП Гамзаеву Эдуарду Шакировичу

...

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «27» сентября 2016 г.

г. Краснодар

В полном объеме решение изготовлено «10» октября 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

...

рассмотрев дело № 86Р/2016, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ИП Гамзаева Э.Ш. (... ИНН 230809697277; ОГРНИП 308230834400041) по факту размещения в журнале «КРД.Собака.ru» № 10 (октябрь 2015) на страницах 76, 77 рекламы метода лечения (фемтосекундная коррекция зрения ReLEx SMILE) и рекламы медицинского изделия, для использования которого требуется специальная подготовка (хирургический лазер VisuMax (Германия) с гарантией высокого результата, с признаками нарушения п. 8 ч. 1 и ч. 8 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя А..., надлежащим образом уведомленной о дате, времени и месте рассмотрения дела № 86Р/2016;

в присутствии представителя ИП Гамзаева Э.Ш. по доверенности

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, и в связи с рассмотрением

заявления гр. А... (вх. № 4381 от 28.04.2016г.) о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы офтальмологической клиники «Три-З» в журнале «КРД.Собака.ru» № 10 (октябрь 2015) на страницах 76, 77, Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю установило следующее.

В журнале «КРД.Собака.ru» № 10 октябрь 2015 г. на страницах 76-77 распространена реклама офтальмологической клиники «Три-З», в том числе содержания: «...*ReLEx SMILE: отличное зрение начинается с улыбки...* *ReLEx SMILE – квинтэссенция современного мирового опыта в коррекции*

*зрения, безопасная и быстрая технология, которая позволяет удалить «лишнюю» часть роговицы без создания роговичного лоскута (флэпа), через микроразрез всего 2-4 мм. Такой подход снижает повреждение верхних слоев роговой оболочки глаза и ускоряет процесс восстановления после операции. А благодаря точной и стабильной работе фемтосекундного лазера VisuMax (...Германия) высокий результат гарантирован!...преимущества ReLEx SMILE...Замечай больше. Живи ярче. Начни сегодня!...Новейшие технологии коррекции зрения доступны каждому! ReLEx SMILE...tri-z.ru... 8 800 100*1*333...».*

В соответствии с ч. 8 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» реклама лекарственных препаратов в формах и дозировках, отпускаемых по рецептам на лекарственные препараты, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, а также медицинских изделий, для использования которых требуется специальная подготовка, не допускается иначе как в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий и в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях.

Согласно п. 8 ч. 1 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» реклама лекарственных средств не должна гарантировать положительное действие объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий.

В соответствии с ч. 4 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» требования [пунктов 1 - 8](#) части 1 указанной статьи распространяются также на рекламу медицинских изделий.

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

Приказом министерства здравоохранения Российской Федерации от 06.06.2012г. № 4н «Об утверждении номенклатурной классификации медицинских изделий» утверждена номенклатурная классификация медицинских изделий по видам.

В соответствии с п. 18.42 Приказа № 4н системы лазерные хирургические относятся к медицинским изделиям.

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № ТУ 23-00927 от 25.07.2012г., представленному по запросу Краснодарского УФАС России из Управления Роскомнадзора по Южному федеральному округу (вх. № 1842 от 19.02.2016г.), журнал «КРД.Собака.ru» является рекламным СМИ. Вид: периодическое печатное издание, журнал. Учредителями журнала «КРД.Собака.ru» являются ООО «Журналы и сайты «Фабрика контента «Точка Ру» и ООО «СОБАКА.Краснодар».

Следовательно, журнал «КРД.Собака.ru» не является специализированным печатным изданием, предназначенным для медицинских и фармацевтических работников.

В соответствии с п.п. 1, 2, 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой признается 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; 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; товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для

продажи, обмена или иного введения в оборот.

Изучив содержание рекламы, распространяемой в журнале «КРД.Собака.ru» № 10 (октябрь 2015) на страницах 76-77, в том числе содержания: «...ReLEx SMILE: отличное зрение начинается с улыбки... ReLEx SMILE – квинтэссенция современного мирового опыта в коррекции зрения, безопасная и быстрая технология, которая позволяет удалить «лишнюю» часть роговицы без создания роговичного лоскута (флэпа), через микроразрез всего 2-4 мм. Такой подход снижает повреждение верхних слоев роговой оболочки глаза и ускоряет процесс восстановления после операции. А благодаря точной и стабильной работе фемтосекундного лазера VisuMax (...Германия) высокий результат гарантирован!...преимущества ReLEx SMILE...Замечай больше. Живи ярче. Начни сегодня!...Новейшие технологии коррекции зрения доступны каждому! ReLEx SMILE...tri-z.ru... 8 800 100*1*333...», комиссия Краснодарского УФАС России установила, что данная информация о методе лечения и медицинском изделии отвечает понятию рекламы, поскольку адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к методу лечения - фемтосекундной коррекции зрения ReLEx SMILE, а также к медицинскому изделию - хирургическому лазеру VisuMax, к формированию и поддержанию интереса к указанному методу и медицинскому изделию и его продвижению на рынке.

Таким образом, при распространении в журнале «КРД.Собака.ru» № 10 (октябрь 2015) на страницах 76-77 рекламы метода лечения (фемтосекундная коррекция зрения ReLEx SMILE) и рекламы медицинского изделия (хирургический лазер VisuMax (Германия) с гарантией высокого результата, применяемых в офтальмологической клинике «Три-З, нарушены требования п. 8 ч. 1 и ч. 8 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама метода лечения и медицинского изделия, для использования которого требуется специальная подготовка, распространяется в журнале, который не является специализированным печатным изданием, предназначенным для медицинских и фармацевтических работников, а также, поскольку в рекламе гарантирован высокий результат при применении медицинского изделия.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Следовательно, вышеуказанная реклама, распространенная в журнале «КРД.Собака.ru» № 10 (октябрь 2015) на страницах 76-77, является ненадлежащей.

Из выходных данных журнала «КРД.Собака.ru» № 10 (октябрь 2015) следует, что редакцией и издателем журнала является ООО «Собака.Краснодар» (юридический адрес: 350063, г. Краснодар, ул. Мира, 25/Р; почтовый адрес: 350002, г. Краснодар, ул. Северная, д. 353; ИНН 23081860009; ОГРН 1122308001375).

ООО «Собака.Краснодар» по запросу Краснодарского УФАС России представлены копии договора на оказание рекламных услуг № 78 от 31.08.2015г., заключенного между ООО «Собака.Краснодар» и ИП Гамзаевым Э.Ш. с приложениями № 1, 2, 3, акта выполненных работ № 175 от 09.10.2015г., а также копия утвержденного сторонами макета рекламы, размещенной в журнале «КРД.Собака.ru» № 10 (октябрь 2015) на страницах 76 - 77.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований установленных п. 8 ч. 1 и ч. 8 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

При рассмотрении дела № 86Р/2016 комиссией установлено, что рекламодателем рекламы в журнале «КРД.Собака.ru» № 10 (октябрь 2015) на страницах 76 - 77 является индивидуальный предприниматель Гамзаев Эдуард Шакирович.

ИП Гамзаевым Э.Ш. при рассмотрении дела № 86Р/2016 представлены копии платежного поручения от 19.10.2015г. № 734, акта выполненных работ № 175 от 09.10.2015г., макета рекламы, утвержденного ИП Гамзаевым Э.Ш., регистрационного удостоверения № ФСЗ 2008/03531 от 22.01.2009г. на медицинское изделие «Система офтальмологическая лазерная VisuMax».

Также ИП Гамзаевым Э.Ш. при рассмотрении дела представлены письменные пояснения (вх. № 7417 от 19.07.2016г., вх. № 5051 по электронной почте от 28.07.2016г.), из которых следует, что фемтосекундная коррекция зрения ReLEx SMILE не является методом лечения, поскольку законодательно не закреплено понятие «метод лечения», словосочетания «безопасная и быстрая технология», «квинтэссенция современного мирового опыта» говорят только о том, что применяемые технологии, т.е. оборудование являются современными. Реклама медицинского изделия также отсутствует, поскольку рекламодатель не рекламирует сам аппарат, а привлекает внимание к услуге, оказываемой с помощью медицинского изделия (лазера).

Изучив представленные в дело 86Р/2016 документы и пояснения, комиссия Краснодарского УФАС России считает доводы ИП Гамзаева Э.Ш. необоснованными на основании следующего.

Согласно толковому словарю русского языка Ожегова С.Н. и Шведовой Н.Ю. 4-издание, дополненное, г. Москва 1999 метод – это способ действовать, поступать каким-нибудь образом, приём.

Из содержания вышеуказанной рекламы следует, что информация в рекламе о фемтосекундной коррекции зрения ReLEx SMILE подпадает под вышеуказанное определение метода, и является методом лечения, поскольку в указанной рекламе ReLEx SMILE описывается последовательность действий при коррекции зрения. Кроме того, гарантия высокого результата при коррекции зрения ReLEx SMILE привлекает потребителя к данному методу лечения благодаря точной и стабильной работе фемтосекундного лазера VisuMax.

Таким образом, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что при распространении в журнале «КРД.Собака.ru» № 10 (октябрь 2015) на страницах 76-77 рекламы, в том числе метода лечения (фемтосекундная коррекция зрения ReLEx SMILE) и рекламы медицинского изделия (хирургический лазер VisuMax (Германия) с гарантией высокого результата, применяемых в офтальмологической клинике «Три-З, нарушены требования п. 8 ч. 1 и ч. 8 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама метода лечения и медицинского изделия распространяется в журнале, который не является специализированным печатным изданием, предназначенным для медицинских и фармацевтических работников, а также, поскольку в рекламе гарантирован высокий результат при применении медицинского изделия.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 – 42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную ИП Гамзаевым Э.Ш. в журнале «КРД.Собака.ru» № 10 (октябрь 2015) на страницах 76-77, который не является специализированным печатным изданием, предназначенным для медицинских и фармацевтических работников, а именно:

- на страницах 76-77 рекламу метода лечения, в том числе содержания: «...ReLEx SMILE: отличное зрение начинается с улыбки... ReLEx SMILE – квинтэссенция современного мирового опыта в коррекции зрения, безопасная и быстрая технология, которая позволяет удалить «лишнюю» часть роговицы без создания роговичного лоскута (флэпа), через микроразрез всего 2-4 мм. Такой подход снижает повреждение верхних слоев роговой оболочки глаза и ускоряет процесс восстановления после операции. А благодаря точной и стабильной работе фемтосекундного лазера VisuMax (...Германия) высокий результат гарантирован!...преимущества ReLEx SMILE...Замечай больше. Живи ярче. Начни сегодня!...Новейшие технологии коррекции зрения доступны каждому! ReLEx SMILE...tri-z.ru...8 800 100*1*333...», поскольку в ней нарушены требования части 8 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

- на странице 76 рекламу медицинского изделия, для использования которого требуется специальная подготовка, в том числе содержания: «...А благодаря точной и стабильной работе фемтосекундного лазера VisuMax (...Германия) высокий результат гарантирован!...», поскольку в

ней нарушены требования п. 8 ч. 1 и ч. 8 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю Гамзаеву Эдуарду Шакировичу предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному Краснодарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ИП Гамзаеву Эдуарду Шакировичу

...

ПРЕДПИСАНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

10 октября 2016 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

...

на основании своего решения от 10 октября 2016 года по делу № 86Р/2016 о признании ненадлежащей рекламы, размещенной индивидуальным предпринимателем Гамзаевым Эдуардом Шакировичем (ИНН 230809697277; ОГРНИП 308230834400041) в журнале «КРД.Собака.ru» № 10 (октябрь 2015) на страницах 76, 77 и 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,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю Гамзаеву Эдуарду Шакировичу (... ИНН 230809697277; ОГРНИП 308230834400041) **в срок до 18.11.2016г.** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно:

- привести в соответствие с требованиями пункта 8 части 1 и части 8 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» рекламу, распространенную в журнале «КРД.Собака.ru» № 10 (октябрь 2015) на страницах 76-77, в том числе содержания: «...*ReLEx SMILE: отличное зрение начинается с улыбки... ReLEx SMILE – квинтэссенция современного мирового опыта в коррекции зрения, безопасная и быстрая технология, которая позволяет удалить «лишнюю» часть роговицы без создания роговичного лоскута (флэпа), через микроразрез всего 2-4 мм. Такой подход снижает повреждение верхних слоев роговой оболочки глаза и ускоряет процесс восстановления после операции. А благодаря точной и стабильной работе фемтосекундного лазера VisuMax (...Германия) высокий результат гарантирован!...преимущества ReLEx SMILE...Замечай больше. Живи ярче. Начни сегодня!... Новейшие технологии коррекции зрения доступны каждому! ReLEx SMILE...tri-z.ru...8 800 100*1*333...*», исключив из рекламы информацию о методе лечения (фемтосекундная коррекция зрения ReLEx SMILE), а также информацию о медицинском изделии (хирургический лазер VisuMax) с гарантией высокого результата.

2. ИП Гамзаеву Э.Ш. письменно уведомить Краснодарское УФАС России об исполнении пункта 1 настоящего предписания **в срок до 23.11.2016г.** с приложением соответствующих доказательств.

3. В соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном действующим законодательством Российской Федерации.