

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 3-01/27-2015

29 июня 2015 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 26 июня 2015 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<...>.

Члены Комиссии:

<...>.

рассмотрев дело № 3-01/27-2015, возбужденное в отношении открытого акционерного общества «Фармация» (г. Пенза, ул. Аустрина, 145; ИНН 5800000070; далее – ОАО «Фармация»), по признакам нарушения части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

в присутствии:

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – С<...> по доверенности от 18.06.2015,

УСТАНОВИЛА:

В рамках осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства о рекламе, отделом контроля органов власти и рекламы установлено следующее.

В рекламно-информационном еженедельнике «Счастливый случай» № 5 от 11 февраля 2015, № 6 от 18 февраля 2015 года на оборотной стороне обложки размещена реклама медицинского центра «ЭСКУЛАП» с признаками нарушения законодательства о рекламе.

Пензенским УФАС России определением от 28.05.2015 по факту распространения рекламы медицинского центра «Эскулап», размещенной в рекламно-информационном еженедельнике «Счастливый случай», возбуждено дело № 3-01/27-2015 по признакам нарушения части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ОАО «Фармация».

На рассмотрении дела представитель ОАО «Фармация» факт нарушения законодательства о рекламе признал. Согласился с тем, что в рекламе медицинского центра «Эскулап», размещенной в рекламно-информационном еженедельнике «Счастливый случай», отсутствует пометка «имеются противопоказания, необходима консультация специалиста».

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в

рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующему выводу.

В рекламно-информационном еженедельнике «Счастливый случай» № 5 от 11 февраля 2015, № 6 от 18 февраля 2015 года на оборотной стороне обложки размещена информация следующего содержания: «Медицинский центр «Эскулап». Полный спектр медицинских услуг от диагностики до лечения... Лабораторная диагностика. Физиопроцедуры. УЗИ диагностика. <...> Стоматологический центр «Эскулап». Полный спектр стоматологической помощи. Терапевтическая стоматология. Хирургическая стоматология. Ортопедическая стоматология. Ортопантомография. <...> Клиника неврологии «Эскулап». Безоперационное лечение грыж поясничного и шейного отделов позвоночника. Консультации врачей неврологов. Лабораторная диагностика. Физиопроцедуры<...> Центр медицинской экспертизы «Эскулап». Санаторные книжки. Профосмотры. Медицинские справки. Флюорография. <...> Лицензия на осуществление медицинской деятельности №ЛО-58-01-001356 от 05 марта 2014 года Министерства здравоохранения и социального развития Пензенской области».

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе», рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

- предназначаться для неопределенного круга лиц;
- привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;
- способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правонарушения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная в рекламно-информационном еженедельнике «Счастливый случай», содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования и продвижению услуг, оказываемых медицинским центром «Эскулап», побуждает воспользоваться данными услугами медицинского центра «Эскулап».

Объектом рекламирования является: оказание медицинских услуг медицинским центром «Эскулап».

В соответствии с пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») подлежит лицензированию.

Согласно пункту 3 Положения о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 №291, медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно приложению, которые выполняются при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях. Требования к организации и выполнению указанных работ (услуг) в целях лицензирования устанавливаются Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации.

Согласно статье 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга представляет собой медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение; под медицинским вмешательством – выполняемые медицинским работником по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную направленность виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а также искусственное прерывание беременности; под лечением понимается 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; под профилактикой понимается комплекс мероприятий, направленных на сохранение и укрепление здоровья и включающих в себя формирование здорового образа жизни, предупреждение возникновения и (или) распространения заболеваний, их раннее выявление, выявление причин и условий их возникновения и развития, а также направленных на устранение вредного влияния на здоровье человека факторов среды его обитания; диагностика – это комплекс медицинских вмешательств, направленных на распознавание состояний или установление факта наличия либо отсутствия заболеваний, осуществляемых посредством сбора и анализа жалоб пациента,

данных его анамнеза и осмотра, проведения лабораторных, инструментальных, патолого-анатомических и иных исследований в целях определения диагноза, выбора мероприятий по лечению пациента и (или) контроля за осуществлением этих мероприятий.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 № 1664н (далее – Номенклатура медицинских услуг).

В данной Номенклатуре перечень медицинских услуг разделен на два класса : «А» и «В», построенные по иерархическому принципу.

Разделы класса «А» обозначают определенный тип медицинской услуги и включают в себя «Ортопантомографию» (код А06.07.004), «Флюорографию» (код А06.09.006).

Разделы класса «В» обозначают определенный тип медицинской услуги и включают в себя «Комплексное ультразвуковое исследование внутренних органов» (код В03.052.001), «Стоматология терапевтическая» (код В065), «Стоматология ортопедическая» (код В066), «Стоматология хирургическая» (код В067), «Неврология» (код В023).

Кроме того, согласно Общероссийскому классификатору услуг населению ОК 002-93 (ОКУН), утвержденному постановлением Госстандарта Российской Федерации от 28.06.1993 № 163 проведение диагностических процедур, консультации и лечение врачами-специалистами и хирургами-специалистами, оказание услуг врачами, входит в группу «медицинские услуги» (код 8).

Таким образом, «ортопантомография», «флюорография», «УЗИ диагностика», «стоматология терапевтическая», «стоматология ортопедическая», «стоматология хирургическая», «безоперационное лечение грыж поясничного и шейного отделов позвоночника» являются медицинскими услугами.

Из рекламы следует, что услуги, оказываемые медицинским центром «Эскулап», оказываются в соответствии с лицензией от 05.03.2014 № ЛО-58-01-001356.

В ходе рассмотрения дела установлено, что лицензия от 05.03.2014 № ЛО-58-01-001356 предоставлена Министерством здравоохранения и социального развития Пензенской области ОАО «Фармация» (ИНН 5800000070) на 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 рентгенологии, сестринскому делу, стоматологии, функциональной диагностике; при оказании первичной врачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: терапии; при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: дерматовенерологии, акушерству и гинекологии (за исключением использования вспомогательных репродуктивных технологий), неврологии, оториноларингологии (за исключением кохлеарной имплантации), офтальмологии, профпатологии, психиатрии-наркологии, рентгенологии, стоматологии терапевтической, ультразвуковой диагностике, хирургии. При проведении медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и

медицинских экспертиз организуются и выполняются следующие работы (услуги): при проведении медицинских осмотров по: медицинским осмотрам (предварительным, периодическим), медицинским осмотрам (предрейсовым, послерейсовым); при проведении медицинских освидетельствований: медицинскому освидетельствованию кандидатов в усыновители, опекуны или приемные родители, медицинскому освидетельствованию на наличие медицинских противопоказаний к управлению транспортным средством, медицинскому освидетельствованию на наличие медицинских противопоказаний к владению оружием, психиатрическому освидетельствованию; при проведении медицинских экспертиз по: экспертизе профессиональной пригодности, экспертизе временной нетрудоспособности» по адресам места осуществления деятельности: г. Пенза, ул. Калинина, д. 61; ул. Пушкина, д. 7; ул. Октябрьская, д. 10, ул. Московская, д. 21.

Из содержания распространяемой рекламы следует, что указание в ней таких слов, как «ортопантомография», «флюорография», «УЗИ диагностика», «стоматология терапевтическая», «стоматология ортопедическая», «стоматология хирургическая», «безоперационное лечение грыж поясничного и шейного отделов позвоночника» очевидно ассоциируется у потребителя не с самим фактом осуществления медицинской деятельности, а с конкретным перечнем оказываемых медицинских услуг, и направлено на привлечение внимания к медицинским услугам, которые оказываются в медицинском центре «Эскулап».

Так как, реклама медицинского центра «Эскулап» содержит указание на медицинские услуги, следовательно, должна соответствовать требованиям, предъявляемым рекламным законодательством.

Требования к рекламе медицинских услуг установлены статьей 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 24 ФЗ «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).

Иных исключений часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» не содержит.

Реклама медицинского центра «Эскулап» не сопровождается предупреждением о наличии противопоказаний при оказании медицинских услуг, необходимости получения консультации специалистов, что является нарушением части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с положениями части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» 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.

Поскольку распространение рекламы медицинских услуг направлено на формирование у потребителя желания воспользоваться ими, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные такой рекламой. Отсутствие информации с предупреждением о наличии противопоказаний при оказании медицинских услуг и необходимости предварительной консультации может привести к неблагоприятным последствиям.

Следовательно, рассматриваемая реклама содержит нарушение части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона, в том числе, несет рекламодатель (часть 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателя – ОАО «Фармация».

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На момент рассмотрения дела Комиссии Пензенского УФАС России доказательств устранения нарушения требований части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» ОАО «Фармация» представлено не было.

В связи с чем, Комиссия Пензенского УФАС России считает целесообразным выдать предписание о прекращении нарушения требований рекламного законодательства.

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

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 от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу медицинского центра «Эскулап», распространяемую ОАО «Фармация» в рекламно-информационном еженедельнике «Счастливый случай» № 5 от 11 февраля 2015, № 6 от 18 февраля 2015 года на оборотной стороне обложки, без соблюдения требований к сопровождению рекламы предупредительной надписью о наличии противопоказаний к их применению, поскольку в ней нарушены
2. Выдать ОАО «Фармация» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 29 июня 2015 года.

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