

РЕШЕНИЕ

(по делу № Р-175-14)

16.05.2014г.

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя - начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

Члены Комиссии:

<...>

рассмотрев в присутствии представителя по доверенности (доверенность №13 от 05.05.2014г.) от ООО «Еврооптик» <...>, представителя по доверенности (доверенность №1 от 15.05.2014г.) от <...> обращение заявителя (вх.№2907 от 24.02.2014г.), а именно рекламу: «ЕВРО ОПТИК <...>, <...> Лицензия ЛО-02-01-000429 от 23/12/2008 Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста Лазерная коррекция зрения европейского уровня Комплексная диагностика Хирургия катаракты Контактные линзы, растворы, оправы, солнцезащитные очки, аксессуары», размещенную на сайте <http://rb7.ru/> 13.03.2014г., рекламодатель и рекламопроизводитель – гражданин <...>,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 4.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 26.01.2011 №30) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

24.04.2014г. Управлением Федеральной антимонопольной службы по РБ по обращению заявителя (вх.№2907 от 24.02.2014г.) возбуждено дело № Р-175-14 в отношении рекламы: «ЕВРО ОПТИК<...>,<...> Лицензия ЛО-02-01-000429 от 23/12/2008 Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста Лазерная коррекция зрения европейского уровня Комплексная диагностика Хирургия катаракты Контактные линзы, растворы, оправы, солнцезащитные очки, аксессуары», размещенной на сайте <http://rb7.ru/> 13.03.2014г., рекламодатель и рекламопроизводитель – гражданин <...>, имеет признаки нарушения части 8 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», в части того, что:

- реклама лекарственных препаратов в формах и дозировках, отпускаемых по рецептам на лекарственные препараты, медицинских услуг, в том числе 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.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных части 8 статьи 24 указанного закона, несет как рекламодатель, так и рекламодатель.

Согласно заключению Управления Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения по Республике Башкортостан исх. №И03-669/14 от 21.02.2014г. (вх. №6888 от 24.04.2014г.), указанные в рекламе ООО «Еврооптик» услуги: «Лазерная коррекция зрения европейского уровня, комплексная диагностика, хирургия катаракты» относятся к медицинским услугам, имеющим официальные названия:

- лазерная коррекция зрения европейского уровня: А22.26.014 Лазерная рефракционная кератопластика;
- комплексная диагностика: В03.029.001 Комплекс исследований для диагностики нарушения зрения;
- хирургия катаракты: А16.26.092 Экстракция хрусталика, А16.26.093 Фактоэмульсификация, фактофрагментация, фактоаспирация, А16.26.094 Имплантация интраокулярной линзы.

В тексте рекламы ООО «Еврооптик» также рекламируются медицинские изделия: «...контактные линзы, растворы, оправы, солнцезащитные очки, аксессуары». Согласно «ОК 005-93. Общероссийский классификатор продукции», линзы контактные относятся к группе 94 (медицинская техника) подгруппе 948 (линзы для коррекции зрения), а именно линзы для коррекции зрения контактные жесткие имеют код ОКП 94 8880, а линзы для коррекции зрения контактные мягкие имеют код ОКП 94 8870. Оправы для очков и очки солнцезащитные также относятся к группе 94 и имеют код ОКП 94 4265 и код ОКП 94 4201, соответственно. Растворы (средства) по уходу (очистки, промывки, дезинфекции) за контактными линзами имеют код ОКП 93 9800 (группа – 93 медикаменты, химико-фармацевтическая продукция и продукция медицинского назначения).

Данная реклама содержит указание на конкретные медицинские услуги.

Согласно статье 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «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.

Таким образом, с учетом мнения Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, сама по себе реклама медицинского учреждения, не содержащая указания на конкретные медицинские услуги, не подпадает в сферу действия части 8 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», в том числе в случае если такая реклама содержит указание на профиль деятельности организации (специализацию), например, стоматология, терапия, педиатрия и прочее.

16.05.2014г. от представителя по доверенности (доверенность №13 от 05.05.2014г.) от ООО «Еврооптик» <...> поступили копии документов (вх. №7903 от 16.05.2014г.), а именно: объяснения; платежное поручение №617 от 28.10.2013г.; Акт №296 от 31.10.2013г.; договор о размещении баннера на Интернет-сайте www.rb7.ru №РБ-20-12 от 20.09.2012г.; Протокол №8 от 01.09.2009г.; Свидетельство о постановке на учет в налоговом органе юридического лица, образованного в соответствии с законодательством Российской Федерации по месту нахождения на территории Российской Федерации от 26.01.2004г.; Свидетельство о государственной регистрации юридического лица от 24.09.2002г.; Лицензия №ЛО-02-01-002867 от 18.12.2013г. «На осуществление медицинской деятельности»; Лицензия №ЛО-02-01-000429 от 23.12.2008г. «На осуществление медицинской деятельности»; Устав ООО «Еврооптик».

Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение привлечь к рассмотрению дела №Р-175-14 в качестве заинтересованного лица гражданина <...>.

В связи с тем, что 16.05.2014г. на рассмотрение дела №Р-175-14 присутствовал представитель по доверенности заинтересованного лица гр. <...>, принято решение рассмотрение данного дела не откладывать на другую дату.

От представителя по доверенности (доверенность №1 от 15.05.2014г.) от гр. <...> поступили копии документов (вх.№7904 от 16.05.2014г.), а именно: объяснения; Уведомление о статусе доменного имени от 16.05.2014г.; Свидетельство о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории Российской Федерации от 04.12.2001г.; Акт №296 от 31.10.2013г.

Анализ материалов дела № Р-175-14 показал, что согласно заключения Управления Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения по Республике Башкортостан исх. №И03-669/14 от 21.02.2014г. (вх.№6888 от 24.04.2014г.), указанные в рекламе ООО «Еврооптик» услуги: «Лазерная коррекция зрения европейского

уровня, комплексная диагностика, хирургия катаракты» относятся к медицинским услугам, имеющим официальные названия:

- лазерная коррекция зрения европейского уровня: А22.26.014 Лазерная рефракционная кератопластика;
- комплексная диагностика: В03.029.001 Комплекс исследований для диагностики нарушения зрения;
- хирургия катаракты: А16.26.092 Экстракция хрусталика, А16.26.093 Факоемульсификация, факофрагментация, факоаспирация, А16.26.094 Имплантация интраокулярной линзы.

В тексте рекламы ООО «Еврооптик» также рекламируются медицинские изделия: «...контактные линзы, растворы, оправы, солнцезащитные очки, аксессуары». Согласно ОК 005-93. Общероссийский классификатор продукции», линзы контактные относятся к группе 94 (медицинская техника) подгруппе 948 (линзы для коррекции зрения), а именно линзы для коррекции зрения контактные жесткие имеют код ОКП 94 8880, а линзы для коррекции зрения контактные мягкие имеют код ОКП 94 8870. Оправы для очков и очки солнцезащитные также относятся к группе 94 и имеют код ОКП 94 4265 и код ОКП 94 4201, соответственно. Растворы (средства) по уходу (очистки, промывки, дезинфекции) за контактными линзами имеют код ОКП 93 9800 (группа – 93 медикаменты, химико-фармацевтическая продукция и продукция медицинского назначения).

Согласно объяснениям, представленным ООО «Еврооптик» (вх.№7903 от 16.05.2014г.), 20.09.2012г. ООО «Еврооптик» заключило договор с ИП <...> о размещении баннера на Интернет сайте www.rb7.ru №РБ-20-12, последнее размещение рекламы ООО «Еврооптик» на сайте www.rb7.ru было в 2013г. (приложение №8 от 26.09.2013г. к Договору №РБ-20-12 от 20.09.2012г., платежное поручение №617 от 28.10.2013г.; акт №296 от 31.10.2013г.). Согласно агентского договора №1 от 01.02.2014г., гр. <...> (Агент), действующий как физическое лицо, обязуется от имени и за счет ИП <...> (Принципал), совершать юридические и иные действия, направленные на продажу услуг рекламы на портале www.rb7.ru.

Таким образом, в 2014г. ООО «Еврооптик» для размещения на сайте www.rb7.ru рекламу не согласовывало и не заказывало.

Согласно объяснениям гр. <...> (вх.№7904 от 16.05.2014г.), последнее размещение рекламы ООО «Еврооптик» на сайте www.rb7.ru и оплата были в октябре 2013г. Размещение рекламного баннера ООО «Еврооптик» на Интернет сайте www.rb7.ru в 2014г. было совершено по технической ошибке со стороны сайта www.rb7.ru. В системе было перепутано название компании (на данной рекламной площади сайта www.rb7.ru должна была разместиться реклама иной компании с похожим названием), в результате чего случайно был размещен рекламный баннер ООО «Еврооптик». Согласно уведомлению о статусе доменного имени от 16.05.2014г., собственником доменного имени RB7.ru является гр. <...>С 07.11.2006г. по настоящее время.

На основании вышеизложенного, Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение признать рекламодателем и рекламопроизводителем гражданина <...>.

Также принято решение производство по делу №Р175-14 в отношении ООО «Еврооптик» (450052, г. Уфа, ул. К. Маркса, 51/2) - прекратить.

Таким образом, реклама: «ЕВРО ОПТИК <...>, <...> Лицензия ЛО-02-01-000429 от 23/12/2008 Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста Лазерная коррекция зрения европейского уровня Комплексная диагностика Хирургия катаракты Контактные линзы, растворы, оправы, солнцезащитные очки, аксессуары», размещенная на сайте <http://rb7.ru/> 13.03.2014г., рекламодатель и рекламодатель – гражданин <...>, нарушает часть 8 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», в части того, что:

- реклама лекарственных препаратов в формах и дозировках, отпускаемых по рецептам на лекарственные препараты, медицинских услуг, в том числе 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.

Данная реклама содержит указание на конкретные медицинские услуги.

Согласно статье 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «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.

Согласно разъяснениям Федеральной антимонопольной службы России исх. №АК/1193/14 от 20.01.2014г., с учетом мнения Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, сама по себе реклама медицинского учреждения, не содержащая указания на конкретные медицинские услуги, не подпадает в сферу действия части 8 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», в том числе в случае если такая реклама содержит указание на профиль деятельности организации (специализацию), например, стоматология, терапия, педиатрия и прочее.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 8 статьи 24 указанного закона, несет как рекламодатель, так и рекламодатель.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 16.05.2014г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения

антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Принято решение привлечь к рассмотрению дела №Р-175-14 в качестве заинтересованного лица гр. <...>.

2. Признать рекламораспространителем и рекламопроизводителем гр. <...>.

3. Производство по делу №Р-175-14 в отношении ООО «Еврооптик» (450052, г. Уфа, ул. К. Маркса, 51/2) - прекратить.

4. Признать ненадлежащей рекламу: «ЕВРО ОПТИК <...>, <...> Лицензия ЛО-02-01-000429 от 23/12/2008 Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста Лазерная коррекция зрения европейского уровня Комплексная диагностика Хирургия катаракты Контактные линзы, растворы, оправы, солнцезащитные очки, аксессуары», размещенную на сайте <http://rb7.ru/> 13.03.2014г., рекламораспространитель и рекламопроизводитель – гражданин <...>, так как она нарушает часть 8 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

5. В соответствии с п.44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать гр. <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно рекламы: «ЕВРО ОПТИК <...>, <...> Лицензия ЛО-02-01-000429 от 23/12/2008 Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста Лазерная коррекция зрения европейского уровня Комплексная диагностика Хирургия катаракты Контактные линзы, растворы, оправы, солнцезащитные очки, аксессуары», размещенной на сайте <http://rb7.ru/> 13.03.2014г., рекламораспространитель и рекламопроизводитель – гражданин <...> в части нарушения части 8 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

6. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3.КоАП РФ.

Решение изготовлено в полном объеме 22.05.2014г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.