

РЕШЕНИЕ

(по делу №Р-01-12)

29.05.2012г.

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:

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

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

рассмотрев, в присутствии представителей по доверенности ГУП РБ "Медтехника" <...> (доверенность №14 от 01.03.2012г.), <...> (доверенность №16 от 01.03.2012г.), <...> (доверенность №15 от 01.03.2012г.) дело №Р-01-12, возбужденное по собственной инициативе Башкортостанского УФАС России, а именно рекламу: "Здоровье матери и ребенка Детские термометры, ингаляторы, аппараты физиотерапии, ортопедические воротники, бандажи, грелки, весы",

так же рекламу: "Здоровье и красота Тонометры, глюкометры, аппараты физиотерапии, ортопедические подушки, весы напольные, массажеры",

а так же рекламу: "Предметы для ухода за больными Средства реабилитации (костыли, трости, ходунки), матрасы противопролежневые, катетеры, фиксаторы", размещенную на окнах магазина "Медтехника" (г.Уфа, ул.Кремлевская,57), рекламодатель и рекламораспространитель - ГУП РБ "Медтехника" (г.Уфа, ул.Кремлевская,57),

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 (в ред. Федерального закона от 03.06.2011 № 115-ФЗ).

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.

11.01.2012г. управлением Федеральной антимонопольной службы по РБ возбуждено дело №Р-01-12 в отношении рекламы: "Здоровье матери и ребенка Детские термометры, ингаляторы, аппараты физиотерапии, ортопедические воротники, бандажи, грелки, весы",

так же рекламы: "Здоровье и красота Тонометры, глюкометры, аппараты физиотерапии, ортопедические подушки, весы напольные, массажеры",

а так же рекламы: "Предметы для ухода за больными Средства реабилитации (костыли, трости, ходунки), матрасы противопролежневые, катетеры, фиксаторы", размещенной на окнах магазина "Медтехника" (г.Уфа, ул.Кремлевская,57), рекламодатель и рекламодателем - ГУП РБ "Медтехника" (г.Уфа, ул.Кремлевская,57), так как вышеуказанная реклама размещена с признаками нарушения требований части 7 статьи 24 Федерального закона "О рекламе", в части, что:

- 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". Такому предупреждению должно быть отведено не менее чем 5% рекламной площади.

В данном случае в вышеуказанной рекламе медицинской техники предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получении консультации специалистов, отсутствует.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 7 статьи 24 указанного закона несет как рекламодатель, так и рекламодателем.

30.01.2012г. в Башкортостанское УФАС России от генерального директора ГУП РБ "Медтехника" поступили письменные объяснения (вх.№1015 от 30.01.2012г.) о том,

что по адресу г.Уфа, ул.Кремлевская, 57 находится складские помещения и оптово-розничный магазин предприятия. Помещение передано Комитетом по управлению муниципальной собственностью Администрации городского округа город Уфа РБ по договору аренды от 28.08.2006г. №750.1. Срок действия договора согласно положениям договора истек 25.12.2010г. В ноябре 2010г было направлено письмо о необходимости проведения аукциона на право аренды данного помещения и уведомление об изменении размера арендной платы с 01.01.2011г. На настоящий момент аукцион не объявлен, при этом никаких уведомлений об освобождении помещения в адрес предприятия направлено не было. Оплата за аренду и коммунальные услуги проводится ими своевременно и в соответствии с выставленными нормативами и счетами. Контроль и координация процесса работы торговой сети, в том числе административно-управленческие функции, возложены согласно должностной инструкции на директора торговой сети <...>. Вопросы рекламной деятельности на предприятии согласно "Положению о подразделении" Отдел маркетинга" находится в ведомстве начальника отдела маркетинга <...>.

Так же, были представлены копии следующих документов: приказ о назначении на должность №227-А от 05.04.94г; приказ (распоряжение) о приеме работника на работу №01-уп от 11.01.2011г; свидетельство о постановке на в налоговом органе юридического лица, образованного в соответствии с законодательством Российской Федерации по месту нахождения на территории Российской Федерации от 03.11.1993г; свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических от 01.07.2009г; технический паспорт на нежилые помещения 1-го этажа и подвала 5-ти этажного жилого здания по адресу: г.Уфа, ул.Кремлевская, 57 (инвентарный №5193; выписка из Единого государственного реестра юридических лиц от 14.12.2011г; устав ГУП РБ "Медтехника" от 15.12.2008г; перечень объектов недвижимого имущества, переданных в хозяйственное ведение ГУП РБ "Медтехника" по состоянию на 01.01.2010г; уведомление №КС9705 от 15.12.2010г; договор №750.1 о передаче объектов муниципального нежилого фонда в аренду без права выкупам от 28.08.2006г; расчет годовой арендной платы за объекты муниципального нежилого фонда №750.1 от 28.08.2006г; акт приема-передачи нежилого помещения от 25.12.2005г; должностная инструкция система менеджмента качества директора торговой сети; должностная инструкция система менеджмента качества менеджера по рекламе отдела маркетинга; положение о подразделении; объяснительная директора торговой сети ГУП РБ "Медтехника" <...> (вх.№1016 от 30.01.2012г.); фотографии от 18.02.2012г; характеристики (сертификаты) на группу товаров медицинской техники.

30.01.2012г. Комиссией принято решение, направить запрос в Росздравнадзор РБ, а так же направить запрос в Министерство здравоохранения РБ по вопросу, относится ли указанные в рекламе аппараты к медицинской технике.

20.02.2012г. от Министерство здравоохранения РБ поступил ответ (вх.№1941 от 20.02.2012г., вх.№ 2548 от 06.03.2012г.) о том, что при решении вопроса об отнесении продукции к тому или иному классу следует пользоваться кодами классификации продукции, установленными Общероссийским классификатором продукции ОК 005-93, утвержденными постановлением Госстандарта России, то есть кодами ОКП, приведенными производителем в сертификатах соответствия продукции. В соответствии с этим Классификатором изделия медицинского назначения

отнесены к классу с кодом ОКП 93, а медицинская техника – к классу с кодом ОКП 94. Согласно Письму от 28.08.2007г. № 04-16491/07 Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития «О регистрации изделий медицинского назначения»: «При регистрации медицинской техники в регистрационном удостоверении после слов "изделие медицинского назначения" в скобках указывается: "изделие медицинской техники". При регистрации изделий медицинского назначения данная запись отсутствует. Это позволяет однозначно идентифицировать изделия медицинского назначения и изделия медицинской техники». Согласно Административного регламента класс изделий медицинского назначения (медицинская техника или собственно изделие медицинского назначения) определяется на основании регистрационного удостоверения. В данном случае размещены материалы не содержат конкретной информации об определенных товарах. Не имея более конкретной информации об изделии (название товаров, модели, технические характеристики, ссылки на производителей и т.п.), документов (сертификатов и регистрационных удостоверений и т.п.) нет возможности однозначно утверждать, из перечисленного является медицинской техникой.

19.03.2012г. от Росздравнадзора РБ поступил ответ (вх.№3111 от 19.03.2012г.) о том, что перечисленные в рекламе: "Здоровье матери и ребенка, Детские термометры, ингаляторы, аппараты физиотерапии, ортопедические воротники, бандажи, грелки, весы", рекламе: "Здоровье и красота Тонометры, глюкометры, аппараты физиотерапии, ортопедические подушки, весы напольные, массажеры", а так же в рекламе: "Предметы для ухода за больными Средства реабилитации (костыли, трости, ходунки), матрасы противопролежневые, катетеры, фиксаторы" – относятся к медицинской технике.

Определением о возобновлении дело №Р-01-12 возобновлено, назначено время и место рассмотрения данного дела №Р-01-12 на 21 марта 2012г. в 11 часов 00 минут, по адресу: г.Уфа, ул.Пушкина, д.95 каб.523.

21.03.2012г. от директора торговой сети ГУП РБ "Медтехника" <...> поступили письменные объяснения (вх.№3335 от 21.03.2012г.) о том, что распоряжение о размещении материалов, было принято ею, как директором торговой сети, на основании полномочий, предоставленных должностной инструкцией. Данное решение было принято, вынуждено и временно в связи с нарушением целостности внутренней стороны стеклопакетов (второго ряда окон) с целью недопущения визуального нарушения эстетического вида фасада магазина и возможности обнаружения повреждений оконных створов при осмотре фасада с улицы. Для этого были использованы бумажные информационные материалы, хранящиеся на складе.

21.03.2012г. на заседание Комиссией установлено, что согласно представленной информации, материалы не содержат конкретной информации об определенных товарах, и не имея более конкретной информации об изделии (название товаров, модели, технические характеристики, ссылки на производителей и т.п.), документов (сертификатов и регистрационных удостоверений и т.п.) нет возможности однозначно утверждать, из перечисленного, является ли медицинской техникой.

Таким образом, Комиссией принято решение, направить запрос в Росздравнадзор РБ, и уточнить относится ли к медицинской технике продукция

согласно приложенных сертификатов соответствия и регистрационных удостоверений.

04.05.2012г. от Росздравнадзора РБ поступил ответ (вх.№5727 от 04.05.2012г.) о том, что к медицинской технике относятся: диагностическое оборудование – кардиографы, томографы, рентгеновское оборудование и другие медицинские измерительные приборы. Они же являются и изделиями медицинского назначения.

Определением о возобновлении дело №Р-01-12 возобновлено, назначено время и место рассмотрения данного дела №Р-01-12 на 29 мая 2012г. в 10 часов 00 минут, по адресу: г.Уфа, ул.Пушкина, д.95 каб.523.

29.05.2012г. представителем от ГУП РБ "Медтехника" представлены копии следующих документов (вх.№7106 от 29.05.2012г.): приказ о наказании №33/1-уп от 30.01.2012г; служебная записка от 24.01.2012г; служебная записка от 24.01.2012г.

Анализ представленных материалов дела №Р-01-12 показал, что согласно представленным письменным объяснениям директора торговой сети ГУП РБ "Медтехника" <...>, распоряжение о размещении материалов, было принято ею, как директором торговой сети, на основании полномочий, предоставленных должностной инструкцией. Данное решение было принято вынуждено и временно в связи с нарушением целостности внутренней стороны стеклопакетов (второго ряда окон) с целью недопущения визуального нарушения эстетического вида фасада магазина и возможности обнаружения повреждений оконных створов при осмотре фасада с улицы. Для этого были использованы бумажные информационные материалы, хранящиеся на складе.

Также анализ материалов дела показал, что согласно кодам классификации продукции, установленными Общероссийским классификатором продукции ОК 005-93, утвержденными постановлением Госстандарта России, то есть кодами ОКП, приведенными производителем в сертификатах соответствия продукции, изделия медицинского назначения отнесены к классу с кодом ОКП 93, а медицинская техника – к классу с кодом ОКП 94.

Согласно представленных сертификатов установлено, что: сертификат соответствия №РОСС СН.ИМ04.А05964 Глюкометр продукции "Системы контроля уровня глюкозы в крови "Rightest" ТМ моделей GM-300, GM-500 (с кодом ОК 005 (ОКП): 94 4100) относятся к медицинской технике (ОКП 94); сертификат соответствия №РОСС JP.ME20.B06609 Ингаляторы компрессорные OMRON Air (NE-C28-RU), OMRON Comp Air Pro (NE-C29-RU)(с кодом ОК 005 (ОКП): 94 4460) относятся к медицинской технике (ОКП 94); сертификат соответствия №РОСС DE.ИВ25.B03216 Матрас противопролежневый пневматический Comfort с принадлежностями (с кодом ОК 005 (ОКП): 94 4400) относятся к медицинской технике (ОКП 94); сертификат соответствия №РОСС RU.ИМ04.B07792 Аппарат магнитотерапевтический низкочастотный портативный (аппарат физиотерапии) "МАК-30" (с кодом ОК 005 (ОКП): 94 4410) относятся к медицинской технике (ОКП 94); сертификат соответствия №РОСС СН.ИМ04.7356 Термометры медицинские электронные: МТ 1671, МТ 16А1, МТ 16В1, МТ 16С2, МТ 1831, МТ 1871, МТ 18А1, МТ 1931, МТ 1951, МТ 1961, МТ 1622, МТ 1911, МТ 3001, относятся к медицинской технике (ОКП 94); сертификат соответствия №РОСС SG.ИМ02.Н17167 Приборы для измерения артериального давления (тонометры), модели LD-60, LD-61, LD-70NR, LD-71, LD-71A, LD-80, LD-80 Silver, LD-81, LD-90, LD-100, с манжетами LD Cuff и

принадлежностями, относятся к медицинской технике (ОКП 94). Таким образом, к классу с кодом ОКП 94 отнесена следующая продукция: "Глюкометры, ингаляторы, матрасы противопролежневые, аппараты физиотерапии, детские термометры, тонометры". Реклама: "Глюкометры, ингаляторы, матрасы противопролежневые, аппараты физиотерапии, детские термометры, тонометры", размещенная на окнах магазина "Медтехника" (г.Уфа, ул.Кремлевская,57), рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель - ГУП РБ "Медтехника" (г.Уфа, ул.Кремлевская,57), размещена с нарушением части 7 статьи 24 Федерального закона "О рекламе", в части, что:

- 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". Такому предупреждению должно быть отведено не менее чем 5% рекламной площади.

В данном случае в вышеуказанной рекламе медицинской техники предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получении консультации специалистов, отсутствует.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных части 7 статьи 24 указанного закона несет как рекламодатель, так и рекламодатель и рекламодатель.

В настоящее время вышеуказанная реклама, не размещается (предоставлены фотографии (от 18.01.2012г.), подтверждающие устранение нарушения (вх.№1016 от 30.01.2012г.). Таким образом, Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения - не выдавать, в связи с нецелесообразностью, так как в данное время нарушения устранены.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 29.05.2012г.

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. Признать ненадлежащей рекламу: "Глюкометры, ингаляторы, матрасы противопролежневые, аппараты физиотерапии, детские термометры, тонометры" размещенная на окнах магазина "Медтехника" (г.Уфа, ул.Кремлевская,57), рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель - ГУП РБ "Медтехника" (г.Уфа, ул.Кремлевская,57), так как она нарушает часть 7 статьи 24 Федерального закона "О рекламе".

2. В соответствии с п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с устранением данного нарушения (предоставлены фотографии (от 18.01.2012г.), подтверждающие устранение нарушения (вх.№1016 от 30.01.2012г.) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3.КоАП РФ.

Решение изготовлено в полном объеме 01.06.2012г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>