

РЕШЕНИЕ

"06" марта 2012 г.

г. Благовещенск

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...>, заместитель руководителя – начальник отдела товарных рынков и рекламы,

члены Комиссии: <...>, главный специалист-эксперт отдела товарных рынков и рекламы, <...>, ведущий специалист-эксперт указанного отдела,

рассмотрев дело № Р-24/25 2011 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований части 7 статьи 24 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», далее – Федеральный закон «О рекламе»), возбужденное по фактам: размещения в 2011 г. на территории г. Тынды Амурской области рекламной информации аптеки - медицинского центра «Родник здоровья» в рекламно-информационном еженедельнике «Тындинский рекламный информатор»,

в присутствии представителей:

заявителя – С<...>, место жительства: <...>, заявитель не явился, извещен о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – Общество с ограниченной ответственностью «Родник здоровья» (далее также – ООО «Родник здоровья»), место нахождения: <...>, представители не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом;

- Индивидуальный предприниматель А<...> (далее также - ИП А<...>, ИП А<...>), место жительства: <...>, место нахождения: <...>, <...>, представители не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

заинтересованных лиц <...>,

эксперта <...>,

переводчика <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России поступило заявление С<...> (исх. от <...> <...>, вх. от <...> № <...>) о признаках нарушения требований статьи 5, пункта 4 части 2 и части 3 статьи 22, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» при распространении в 2011 г. рекламной информации в рекламно-информационном еженедельнике «Тындинский рекламный информатор».

30.12.2011 по данным фактам Амурским УФАС России возбуждено дело № Р-24/25 2011 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований части 7 статьи 24 Федерального Закона «О рекламе») в отношении ООО «Родник здоровья» (рекламодателя) и ИП А<...> (рекламораспространителя). 25.01.2012 срок рассмотрения указанного дела

продлен, рассмотрение назначено на 22.02.2012.

Амурским УФАС России были получены письменные ходатайства ООО «Родник здоровья» (исх. б/д б/н, вх. от <...> № <...>) и ИП А<...> (исх. от <...> <...>, вх. от <...> № <...>) о рассмотрении данного дела без их участия. Указанные ходатайства были удовлетворены комиссией Амурского УФАС России.

В ходе рассмотрения данного дела, исследовав его материалы, письменные пояснения участвующих в деле лиц, установлены следующие обстоятельства.

На территории г. Тынды Амурской области распространяется периодическое печатное средство массовой информации: рекламно-информационный еженедельник «Тындинский рекламный информатор».

Амурским УФАС установлено, что примерная тематика и (или) специализация газеты «Тындинский рекламный информатор» информационно-рекламная, реклама – более 40 % (копии свидетельства о регистрации средства массовой информации <...> от <...>, выданного <...>, копии заявления на регистрацию средства массовой информации газеты «Тындинский рекламный информатор» от <...>).

В газете «Тындинский рекламный информатор» (далее - газета) в 2011 году была размещена следующая информация аптеки - медицинского центра «Родник здоровья»:

текст: «Аптека - медицинский центр «Родник здоровья». <...> <...>, <...>. Прием ведут врачи: онколог-маммолог, хирург, травматолог, гинеколог, терапевт, гирудолог (лечение пиявками), эндокринолог, дерматолог. Работают процедурный, массажный, УЗИ кабинеты...<...>, <...>. Лицензия № <...> от <...> г.»

на 1-ой, 5-ой, 9-ой, 13-ой полосах выпуска газеты № 1 от 01.10.2011, на 2-ой, 6-ой, 10-ой, 14-ой, 16-ой полосах выпуска газеты № 2 от 15.10.2011, на 1-ой, 7-ой, 14-ой полосах газеты № 3 от 21.11.2011.

Вышеназванная информация является рекламой в силу пунктов 1-3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и (или) поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования в данном случае является аптека - медицинский центр «Родник здоровья», медицинские услуги, оказываемые в аптеке - медицинском центре «Родник здоровья», в том числе: услуги онколога-маммолога, хирурга, травматолога, гинеколога, гирудолога, эндокринолога, дерматолога, ультразвуковая диагностика и медицинский массаж.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе»: 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, 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). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Согласно писем Министерства здравоохранения Амурской области (исх. от <...> № <...>, вх. от <...> № <...>, исх. от <...> № <...>, вх. от <...> № <...>) оказание амбулаторно-поликлинической медицинской помощи онкологом-маммологом, хирургом, травматологом, травматологом-ортопедом, акушером-гинекологом, терапевтом, эндокринологом, дерматовенерологом, ультразвуковая диагностика и медицинский массаж на основании приказа Минздрава России от 10.04.2011 № 113 относится к простым медицинским услугам.

В процедурном кабинете манипуляции выполняются средним медицинским персоналом, имеющим сертификат специалиста по сестринскому делу или лечебному делу, что также относится к простым медицинским услугам.

Показания и противопоказания к различным медицинским услугам определяются лечащим врачом индивидуально на основании стандартов оказания специализированной медицинской помощи, утв. Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации.

Тогда как, установлено, данная реклама медицинских услуг аптеки - медицинского центра «Родник здоровья» не сопровождается предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов.

Следовательно, вышеназванная реклама не соответствует требованиям части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» и, в силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является ненадлежащей.

Комиссией Амурского УФАС России во время рассмотрения дела № Р-24/25 2011 исследовался вопрос наличия в данной рекламе признаков нарушения требований части 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», в силу которой: не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Согласно писем Министерства здравоохранения Амурской области (исх. от <...> № <...>, вх. от <...> № <...>, исх. от <...> № <...>, вх. от <...> № <...>) оказание амбулаторно-поликлинической медицинской помощи онкологом-маммологом, хирургом, травматологом, травматологом-ортопедом, акушером-гинекологом, терапевтом, эндокринологом, дерматовенерологом, ультразвуковая диагностика и медицинский массаж на основании приказа Минздрава России от 10.04.2011 № 113, относится к простым медицинским услугам.

В соответствии с приказом Минздрава России от 10.04.2011 № 113 общий массаж, массаж лица, чистка кожи лица, маски, миоэлектростимуляция, грязевые

обертывания относятся к простым медицинским услугам и медицинской деятельности.

Гирудотерапия является методом традиционной медицины. Применение методов традиционной медицины подлежит лицензированию на основании постановления Правительства Российской Федерации от 22.01.2007 № 30.

На основании пункта 46 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности») медицинская деятельность подлежит лицензированию на всей территории Российской Федерации.

На основании статьи 7 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности»: вид деятельности, на осуществление которого предоставлена лицензия, может выполняться только получившим лицензию юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем. Юридические лица имеют право нанимать сотрудников для оказания медицинских услуг при условии наличия лицензии на вид работ (услуг) у юридического лица и документов, подтверждающих профессиональное образование.

ООО «Родник здоровья», юридический адрес: <...>, имеет лицензию на осуществление медицинской деятельности № <...> от <...>, сроком действия с <...> по <...> г., на основании решения лицензирующего органа от <...> № <...> по следующим видам работ (услуг): <...>; <...>; лицензию на осуществление медицинской деятельности № <...> от <...> сроком действия с <...> по <...> г., на основании решения лицензирующего органа от 25.02.2011 № 115 по следующим видам работ (услуг): при осуществлении доврачебной медицинской помощи по: <...>, <...>; <...>. Перечисленные виды работ и могут осуществляться только по адресу: <...>.

Также ООО «Родник здоровья», юридический адрес: <...>, имеет лицензию на осуществление фармацевтической деятельности № <...> от <...>, сроком действия с <...> по <...> г., на основании решения лицензирующего органа от <...> № <...> по следующим видам работ (услуг): розничная торговля лекарственными средствами без права изготовления лекарственных средств, указанные виды работ (услуг) могут осуществляться только по адресу: <...>. лицензию на осуществление фармацевтической деятельности № <...> от <...>, сроком действия с <...> по <...> г., на основании решения лицензирующего органа от 11.08.2010 № 855 по следующим видам работ (услуг): <...>, указанные виды работ (услуг) могут осуществляться только по адресу: <...>. На иные виды работ (услуг) лицензия на медицинскую деятельность не выдавалась.

На оказание медицинской помощи гирудологом ООО «Родник здоровья» лицензия не выдавалась. Следовательно, ООО «Родник здоровья» осуществляет безлицензионную деятельность на территории Амурской области.

Таким образом, в данной рекламе рекламируются медицинские услуги, на оказание которых на территории г. Тынды Амурской области (по указанному в рекламе адресу) у ООО «Родник здоровья» отсутствуют лицензия и иные специальные разрешения.

Следовательно, вышеназванная реклама не соответствует требованиям пункта 7 статьи 7 и, в силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является ненадлежащей.

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 Закона «О рекламе»: рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьями 7 и 24 Федерального Закона «О рекламе»; рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьёй 7 и частью 7 статьи 24 Федерального Закона «О рекламе».

Согласно пункта 5 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламодателем данной рекламы является Общество с ограниченной ответственностью «Родник здоровья» (ОГРН <...>, ИНН <...>, место нахождения: <...>) – продавец товара, лицо, определившее объект рекламирования и содержание рекламы.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем то есть лицом, осуществившим распространение указанной рекламы в газете «Тындинский рекламный информатор» является: учредитель и издатель газеты «Тындинский рекламный информатор» - ИП А<...> (ОГРН <...>, ИНН <...>, место жительства: <...>, место нахождения: <...>,<...>).

ООО «Родник здоровья» письменно (исх. от <...> № <...>, вх. от <...> № <...>, исх. от <...> № <...>, вх. от <...> № <...>) пояснили, что ООО «Родник здоровья» была размещена реклама в газете «Тындинский рекламный информатор» в октябре 2011 года. ООО «Родник здоровья» оплатили услуги размещения рекламы в газете «Тындинский рекламный информатор» в размере <...> рублей (копия товарного чека газеты «Тындинский рекламный информатор» от <...>). Макет на размещение рекламы не был подписан и не был утвержден ООО «Родник здоровья», а был составлен ИП А<...> со слов представителей ООО «Родник здоровья» и не представлен для утверждения. Между ООО «Родник здоровья» и ИП А<...> был заключен договор № <...> размещения рекламы в газете «Тындинский рекламный информатор» от <...>. Согласно указанного договора, заключенного ООО «Родник здоровья» (Заказчик) с ИП Алексеенко Д.А. (Исполнитель): <...>.

Вместе с тем, пункт <...> договора № <...> размещения рекламы в газете «Тындинский рекламный информатор» от <...>, заключенного ООО «Родник здоровья» (Заказчик) с ИП <...> (Исполнитель) гласит, что <...>. То есть, исходя из буквального толкования вышеназванного пункта договора № <...> размещения рекламы в газете Тындинский рекламный информатор от <...>, ИП А<...> мог внести в рекламу ООО «Родник здоровья» предусмотренное частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» предупреждение установленного размера до согласования (утверждения) рекламодателем готового макета рекламы, в процессе подготовки макета рекламы к публикации, а также имел возможность не размещать рекламу услуг, на оказание которых у ООО «Родник здоровья» отсутствует лицензия.

В связи с чем, Комиссия Амурского УФАС России считает, что в данном случае и ООО «Родник здоровья» и ИП А<...>, являясь соответственно рекламодателем и рекламораспространителем вышеназванной рекламы медицинских услуг, имели возможность не размещать в газете «Тындинский рекламный информатор» рекламу медицинских услуг, на осуществление которых на территории г.Тында Амурской области отсутствуют лицензии и иные специальные разрешения, внести

в неё предупреждающую надпись о наличии противопоказаний к применению и использованию рекламируемых медицинских услуг, необходимости получения консультации специалистов установленного размера, что исключило бы нарушение требований пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», однако не предприняли для этого необходимых мер.

На основании изложенного, установлены факты нарушения рекламодателем ООО «Родник здоровья» и рекламодателем ИП А<...> требований пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно частей 4, 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» к лицам, виновным в нарушении требований законодательства о рекламе, применяются меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «Родник здоровья» письменно (исх. <...> <...>, вх. от <...> № <...>) сообщили, что лицом, которое несёт персональную ответственность за содержание, размещение и распространение рекламы ООО «Родник здоровья» в газете «Тындинский рекламный информатор» является генеральный директор ООО «Родник здоровья» А<...> (копия приказа о приеме на работу от <...> № <...>, копия должностных обязанностей генерального директора ООО «Родник здоровья»). Комиссия Амурского УФАС приняла к сведению указанную информацию.

ООО «Родник здоровья» письменно (исх. от <...> № <...>, вх. от <...> № <...>) сообщили, что в дальнейшем реклама ООО «Родник здоровья» вышла в газете «Тындинский рекламный информатор» в исправленном виде с соответствующими надписями, в соответствии с Федеральным законом «О рекламе» (копия исправленного макета рекламы). Однако, документальных доказательств размещения исправленной рекламной информации в выпусках газеты «Тындинский рекламный информатор» в Амурское УФАС России не представлено.

В целях прекращения дальнейшего нарушения требований Федерального закона «О рекламе», лицам, обязанным устранить выявленные нарушения: ООО «Родник здоровья» (рекламодателю) и ИП А<...> (рекламодателю), в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 (далее - Правила рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе), выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе») о прекращении распространения и не распространения впредь любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, в том числе в рекламно-информационном еженедельнике «Тындинский рекламный информатор» в периодическом печатном издании с информационно-рекламной специализацией, реклама – более 40 %, вышеназванной рекламы информация аптеки - медицинского центра «Родник здоровья»:

рекламы медицинских услуг, при отсутствии лицензий и иных специальных разрешений на их осуществление и без сопровождения предупреждением о

наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов необходимого размера, не соответствующей требованиям пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Резолютивная часть решения, принятого Комиссия Амурского УФАС России по результатам рассмотрения настоящего дела, оглашена Председателем Комиссии <...> немедленно по окончании рассмотрения дела – 22.02.2012.

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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную в 2011 году, на территории г. Тында Амурской, опубликованную в рекламно-информационном еженедельнике «Тындинский рекламный информатор» (далее – газета), а именно:

текст: «Аптека - медицинский центр «Родник здоровья». <...> <...>, <...>. Прием ведут врачи: онколог-маммолог, хирург, травматолог, гинеколог, терапевт, гирудолог (лечение пиявками), эндокринолог, дерматолог. Работают процедурный, массажный, УЗИ кабинеты...<...>, <...>. Лицензия № <...> от <...> г.»:

на 1-ой, 5-ой, 9-ой, 13-ой полосах выпуска газеты № 1 от 01.10.2011, на 2-ой, 6-ой, 10-ой, 14-ой, 16-ой полосах выпуска газеты № 2 от 15.10.2011, на 1-ой, 7-ой, 14-ой полосах газеты № 3 от 21.11.2011,

поскольку в ней нарушены требования пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Родник здоровья» (рекламодателю), ИП А<...> (рекламораспространителю) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Амурского УФАС России для принятия решения о возбуждении дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме "06" марта 2012 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>