

**Государственное унитарное
предприятие Республики
Башкортостан Издательский дом
«Республика Башкортостан»
Кушнаренокский
информационный центр**

(Редакция газеты «Авангард»)

452230, Республика Башкортостан,

Кушнаренокский район, с.
Кушнаренокво ул. Октябрьская, 47

nizaeva.f@rbsmi.ru

avangrd@yandex.ru

ИП <...>

452230, Республика Башкортостан,
Кушнаренокский район,

с. Кушнаренокво, ул.
Большевицкая, д.36

ИП <...>

452230, Республика Башкортостан,
Кушнаренокский район,

с. Кушнаренокво, ул. Октябрьская,
д.56, кв. 10

РЕШЕНИЕ

(по делу № 002/05/24-2569/2020)

12.11.2020 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел,
возбужденных по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе в составе:

ВРИО председателя комиссии:

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

Члены Комиссии:

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

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

рассмотрев материалы о признаках нарушения части 7 части 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

19.08.2020 года Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан был проведен анализ размещения рекламы в периодических печатных изданиях Республики Башкортостан (составлен акт). В результате проведенного анализа на предмет соответствия законодательства Российской Федерации о рекламе, в общественно-политической газете «Авангард» № 49 (10921) от 19.06.2020 года на восьмой странице выявлена реклама с признаками нарушения ФЗ «О рекламе».

С целью решения вопроса о наличии в вышеуказанном тексте рекламы объекта рекламирования в виде медицинских изделий и медицинских услуг УФАС по РБ 24.08.2020 (исх. №6/11609) был направлен запрос в Управление Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения по Республике Башкортостан (далее – Росздравнадзор по РБ).

В ответе (от 08.09.2020 вх. № 16884) на вышеуказанный запрос Росздравнадзор по РБ указал, что согласно приказу Минздрава России от 06.06.2012 № 4н (ред. От 25.09.2014) «Об утверждении номенклатурной классификации медицинских изделий» (вместе с "Номенклатурной классификацией медицинских изделий по видам», «Номенклатурной классификацией медицинских изделий по классам

в зависимости от потенциального риска их применения»)» линзы очковые и очки корректирующие являются офтальмологическими медицинскими изделиями, в том числе к данной группе изделий относятся линзы контактные и сопутствующие изделия (п. 11.9), линзы очковые и сопутствующие изделия (п. 11.10).

Таким образом, в приведенном тексте рекламы «Продажа очков, контактные линзы» рекламируются медицинские изделия.

22.09.2020 года УФАС по РБ вынесено определение о возбуждении дела №002/05/24-2569/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 09.10.2020 года.

05.10.2020 года редакцией газеты «Авангард» были представлены ранее запрошенные сведения (документы и материалы) (вх. № 18828 от 05.10.2020).

09.10.2020 года представитель редакции газеты «Авангард» на заседание не явился. Ходатайств не поступало. Исходя из ранее представленных сведений, рекламодателем вышеуказанной рекламы является ИП <...>, ИНН: 027810367002, ОГРНИП: 314028000058978.

09.10.2020 года Комиссия определила:

1. привлечь к участию в деле № 002/05/24-2569/2020 в качестве рекламодателя ИП <...>

2. продлить срок рассмотрения дела № 002/05/24-2569/2020.

3. рассмотрение дела № 002/05/24-2569/2020 отложить на 22.10.2020 года.

22.10.2020 на заседании Комиссии присутствовал представитель газеты <...> (главный редактор). Озвучена позиция по делу. Кроме того, предоставлены запрошенные сведения и документы.

ИП <...> на заседании Комиссии не присутствовал. Ходатайств не поступало. Запрошенные сведения представлены не были. Доказательств надлежащего уведомления лица в материалах дела не имеется.

22.10.2020 года Комиссия определила:

1. рассмотрение дела № 002/05/24-2569/2020 отложить на 12.11.2020 года.

2. запросить у ИП <...> не представленные документы и сведения повторно.

10.11.2020 года посредством электронной почты (вх. № 21205 от 10.11.2020 года) от редакции газеты «Авангард» представлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя газеты.

10.11.2020 года посредством электронной почты (вх. № 21205 от 10.11.2020 года) от ИП <...> поступило ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие. Также были представлены запрошенные сведения и документы.

Исходя из представленных ИП <...> сведений, указанный индивидуальный предприниматель осуществляет реализацию очков и линз, производство медицинских изделий осуществляет ООО «РИА-Медоптик» на основании договора подряда № 6/1 от 01.06.2020 года (вх. № 21205 от 10.11.2020 года).

12.11.2020 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе представитель Государственного унитарного предприятия Республики Башкортостан Издательский дом «Республика Башкортостан» Кушнарниковский информационный центр (редакция газеты «Авангард») не присутствовал. Ранее поступившее ходатайство (вх. № 21205 от 10.11.2020 года) о рассмотрении дела без участия представителя редакции, удовлетворено.

И П < ... > на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе не присутствовал. Ранее поступившее ходатайство (вх. № 21205 от 10.11.2020 года) о рассмотрении дела без участия индивидуального предпринимателя удовлетворено.

Исследовав материалы дела, изучив пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что реклама:

размещенная в общественно-политической газете «Авангард» № 49 (10921) от 19.06.2020 года на восьмой странице, нарушает часть 7 статьи 5, часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым

способом, в любой форме, 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.

Объект рекламирования - 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена в рекламной газете; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

При этом, частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено:

- 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.

Исходя из представленных ИП <...> сведений, указанный индивидуальный предприниматель осуществляет реализацию очков и линз, производство указанных медицинских изделий осуществляет ООО «РИА-Медоптик» на основании договора подряда № 6/1 от 01.06.2020 года (вх. № 21205 от 10.11.2020 года). При этом, согласно информации размещенной в едином реестре лицензий Росздравнадзора (<https://roszdravnadzor.gov.ru/services/licenses>) ООО «РИА-Медоптик» (ИНН: 0275026998, ОГРН: 1020202764328) обладает

лицензией на изготовление очков и линз.

Резюмируя вышеизложенное, ИП <...>, выступая рекламодателем, определил объектом рекламирования в том числе и услуги по изготовлению очков (см. текст рекламы). Из содержания текста рекламы следует, что указанный хозяйствующий субъект осуществляет изготовление очков, т.е. имеет производственные мощности для организации и предоставления указанной услуги, что не соответствует действительности.

При этом потребитель при выборе товара посредством восприятия рекламы делает свой выбор, исходя из самой понятной и необходимой, в его понимании, информации. В большинстве случаев используемые в рекламной информации фразы трактуются рядовым потребителем рекламы буквально. Потребитель не имеет обязанности проведения анализа рекламы, проверки достоверности и достаточности заявленных в ней сведений. Соответственно, рядовой потребитель может прийти к ошибочному выводу, что у данного рекламодача имеются необходимые условия для изготовления указанных выше медицинских изделий.

Текст рекламы создает впечатление, что ИП <...> осуществляет деятельность по изготовлению указанных выше медицинских изделий, что приводит к искажению смысла рекламы и вводит потребителей рекламы в заблуждение, тем самым, нарушаются требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, данная реклама нарушает части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» в части того, что:

- 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). 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.

Указанная норма требует включать в содержание рекламы лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий один из видов предупреждения:

- о наличии противопоказаний к их применению и использованию;
- о необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования;
- о необходимости получения консультации специалистов.

При этом в зависимости от вида объекта рекламирования рекламодатель самостоятельно вправе определить, какой из этих видов предупреждения использовать в рекламе (Письмо ФАС России от 22.06.2020 N ДФ/52241/20).

Частями 1 и 2 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" установлено, что 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. Медицинские изделия могут признаваться взаимозаменяемыми, если они сравнимы по функциональному назначению, качественным и техническим характеристикам и способны заменить друг друга. Медицинские изделия

подразделяются на классы в зависимости от потенциального риска их применения и на виды в соответствии с номенклатурной классификацией медицинских изделий. Номенклатурная классификация медицинских изделий утверждается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Учитывая, что в приведенном тексте рекламы объектом рекламирования выступают медицинские изделия (см. выше), на него распространяются требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 указанного закона несет рекламодатель.

Согласно части 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламодатель и рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Исходя из материалов дела, рекламодателем выступает ИП <...> поскольку именно он выступает продавцом рекламируемого товара и определил объект рекламирования.

В силу пункта 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. В вышеуказанном случае способом распространения рекламы является печать в общественно-политической газете «Авангард».

В соответствии с требованиями статьи 13 ФЗ «О рекламе» рекламодатель по требованию рекламораспространителя обязан предоставлять документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы требованиям настоящего Федерального закона, в том числе сведения о наличии лицензии, об обязательной сертификации, о государственной регистрации. Исходя из этого, редакцией газеты «Авангард» должны были быть запрошены сведения о соответствии рекламы требованиям части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе». Между тем, данные сведения запрошены не были.

Поскольку в силу части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» редакцией газеты «Авангард» должны были быть приняты меры по обеспечению

соблюдения требований законодательства о рекламе. В данном случае путем включения в текст рекламы предупреждений предусмотренных частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Исходя из вышеизложенного, 12.11.2020 года Комиссией принято решение:

признать рекламу

размещенную в общественно-политической газете «Авангард» № 49 (10921) от 19.06.2020 года на восьмой странице, нарушающей требования части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе»

Из выходных данных редакции общественно-политической газеты «Светлый путь» и представленных сведений (документов и материалов) следует, что учредителем газеты является Государственное унитарное предприятие Республики Башкортостан Издательский дом «Республика Башкортостан», главным редактором СМИ <...>.

Согласно статье 19 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 № 2121-1 «О средствах массовой информации» редакцией руководит главный редактор, который осуществляет свои полномочия на основе настоящего Закона, устава редакции, договора между учредителем и редакцией (главным редактором). Главный редактор представляет редакцию в отношениях с учредителем, издателем, распространителем, гражданами, объединениями граждан, предприятиями, учреждениями, организациями, государственными органами, а также в суде. Он несет ответственность за выполнение требований, предъявляемых к деятельности средства массовой информации настоящим Законом и другими законодательными актами Российской Федерации.

Пунктом 3.4 устава редакции газеты «Авангард» установлено:

- учредитель не вправе вмешиваться в деятельность Редакции, за исключением случаев, предусмотренных законодательством о средствах массовой информации, настоящим Уставом.

Пунктом 5 установлено:

- 5.1 Редактор руководит деятельностью Редакции в пределах компетенции, установленной настоящим Уставом, представляет интересы Редакции и действует по доверенности, выданной

Учредителем.

-5.5.1 Принимает окончательное решение в отношении производства и выпуска Газеты.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации 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.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Согласно пункту 47 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП <...> и главному редактору общественно-политической газеты «Авангард» <...> не выдавать, так как на заседание Комиссии были представлены доказательства устранения правонарушения (вх. № 20130 от 22.10.2020).

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 12.11.2020 года.

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 рекламу

размещенную в общественно-политической газете «Авангард» № 49 (10921) от 19.06.2020 года на восьмой странице, ненадлежащей, поскольку она нарушает требования части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

2. вменить ИП <...> в дополнение к нарушению части 7 статьи 24, нарушение части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе»;

3. В соответствии с пунктом 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с тем, что на момент вынесения решения были представлены доказательства устранения правонарушения, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении индивидуального предпринимателя <...>

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении главного редактора общественно-политической газеты «Авангард» <...>

Решение изготовлено в полном объеме 16.11.2020 года.

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

Временно исполняющий
обязанности председателя

<...>

КОМИССИИ
ЧЛЕНЫ КОМИССИИ

<...>

<...>