

ООО МОЦ «Галиум»

ул. Интернациональная, д. 27 «Б»

г. Тамбов, 392036

Руководителю Управления

Росздравнадзора по

Тамбовской области

А.В. Чернышеву

ул. Урожайная, 2 ж

г. Тамбов, 392000

РЕШЕНИЕ № Р-64/12

Резолютивная часть решения объявлена 26 декабря 2012 года

Решение изготовлено в полном объеме 17 января 2012 года

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – руководитель Гречишникова Е.А.,

члены Комиссии – начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Чибисова Т.Л., ведущий специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Попова Н.В., специалист 1 разряда

отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля
Филимонова А.Н.,

рассмотрев дело № Р-64/12 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы медицинской технологии «Медксенон», содержащей не соответствующие действительности сведения о ее характеристиках, а также без предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов,

в присутствии:

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – генерального директора ООО МОЦ «Галиум» <...>,
- представителя Управления Росздравнадзора по Тамбовской области,

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области поступило обращение Управления Росздравнадзора по Тамбовской области (исх. № И68-01.05-440/12 от 16.10.2012) о том, что в помещении Медицинского оздоровительного центра «Галиум» по адресу: г. Тамбов, ул. Интернациональная, д. 27 «Б» распространялись рекламные буклеты следующего содержания: «Медксенон» – уникальная медицинская технология оздоровления и укрепления организма! Медицинский оздоровительный центр «Галиум» предлагает Вам новое эффективное средство профилактики и лечения заболеваний – «Медксенон». Основное преимущество метода – в скорости лечебно-восстановительного эффекта, в отсутствии противопоказаний, привыкания и возрастных ограничений. «Медксенон» не обладает токсичностью, не является аллергеном, не нарушает целостность структуры мозга. «Медксенон» рекомендован пациентам при: хронической, ишемической болезни сердца, стенокардии напряжения и покоя, сердечной недостаточности, гипертонической болезни; нарушении кровообращения головного мозга; интенсивной терапии; болевых синдромах (радикулит, травмы позвоночника, хронические панкреатиты, язвенная болезнь и т.д.); последствиях черепно-мозговых травм; при вегето-сосудистой дистонии; умственном и физическом перенапряжении; депрессивных состояниях (нарушение сна, аппетита, головные боли, чувство тревоги, астения); психоэмоциональном напряжении (ухудшение памяти, концентрации внимания и расстройствах сна); синдроме хронической усталости, хроническом стрессе; профилактики инсультов и инфарктов; психозах у больных алкоголизмом и тяжелой абстиненцией у наркоманов. Показания к применению: процедуры ксеноновой терапии показаны пациентам для усиления медикаментозного терапевтического эффекта. У людей пожилого возраста применяется в качестве общеукрепляющего средства, применение которого приводит к уменьшению хронических болевых синдромов, улучшению общего самочувствия. Противопоказаний для данного метода лечения в настоящее время не выявлено».

По данным Управления Росздравнадзора по Тамбовской области «Медксенон» является лекарственным препаратом (регистрационное удостоверение ЛСР-001833/07 от 01.08.2007). В инструкции по применению «Медксенона» указано, что препарат применяется в качестве газообразного средства для наркоза для обезболивания хирургических операций, болезненных манипуляций, снятия болевых синдромов и болевых приступов. Кроме того, согласно инструкции, у «Медксенона» имеются следующие противопоказания: гиперчувствительность, детский возраст (до 18 лет), операции на легких, трахее и бронхах, связанные с пневмотораксом, операции и манипуляции, проводимые в условиях негерметичного дыхательного контура.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе содержатся не соответствующие действительности сведения об условиях применения «Медксенона», его назначении и свойствах.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Следовательно, в данной рекламе содержатся признаки нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 24 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.

Площадь предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов составляет 4,08% от общей площади рекламного буклета, то есть менее 5% от общей рекламной площади.

Поскольку потребителями рассматриваемой рекламы не являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, на данную рекламу распространяются требования части 7 статьи 24 Закона «О рекламе».

По признакам нарушения пункта 2 части 3 статьи 5, части 7 статьи 24 Закона «О рекламе» в отношении ООО МОЦ «Галиум» возбуждено настоящее дело. К участию в рассмотрении дела в качестве эксперта привлечено Управление Росздравнадзора по Тамбовской области.

ООО МОЦ «Галиум» письмом от 26.11.2012 № 23 сообщило, что буклеты под названием «Медксенон» - уникальная медицинская технология оздоровления и укрепления организма» не являются рекламными, поскольку предназначены исключительно для медицинских работников. В буклетах содержится ознакомительная информация, направление пациенту с указанием Ф.И.О. врача и пациента, диагноз, дату направления. В буклетах также указано, что противопоказания к применению медицинской технологии «Медксенон» выявляются на консультации у специалиста.

На рассмотрении дела 04.12.2012 директор ООО МОЦ «Галиум» сообщил, что Общество применяет не лекарственное средство «Медксенон», а медицинскую технологию № ФС 2010/227 от 17.06.2010 (рег. № АС-000121), у которой не установлены противопоказания.

Определением от 04.12.2012 рассмотрение дела было отложено в связи с необходимостью получения письменных пояснений Управления Росздравнадзора по Тамбовской области.

Управление Росздравнадзора по Тамбовской области письмом от 11.12.2012 исх. № И68-01.07-1016/12-1 сообщило, что медицинская технология № ФС 2010/227 от 17.06.2010 зарегистрирована Росздравнадзором как «Метод коррекции острых и хронических стрессовых расстройств, основанный на ингаляции терапевтических доз медицинского ксенона марки КсеМед». Используемый в медицинской технологии № ФС 2010/227 лекарственный препарат КсеМед имеет противопоказания к назначению: индивидуальная повышенная чувствительность к препарату, заболевания, сопровождающиеся гипоксией, хирургические манипуляции на органах грудной клетки, кардиохирургия.

На рассмотрении дела 26.12.2012 присутствовали представители ООО МОЦ «Галиум», Управления Росздравнадзора по Тамбовской области, которые подтвердили свои позиции, изложенные в письменных объяснениях.

Проанализировав материалы дела, выслушав пояснения представителей ООО МОЦ «Галиум», Управления Росздравнадзора по Тамбовской области, Комиссия Тамбовского УФАС России пришла к следующим выводам.

В сентябре 2012 года в помещении Медицинского оздоровительного центра «Галиум» распространялись рекламные буклеты с информацией о медицинской технологии «Медксенон». В тексте рекламы сообщалось, что ООО МОЦ «Галиум» предлагает эффективный метод профилактики и лечения ряда заболеваний - «Медксенон». Также в рекламе было указано, что преимущества данного метода заключается в скорости лечебно-восстановительного эффекта, в отсутствии противопоказаний, привыкания и возрастных ограничений. Однако в нижней части буклета сообщалось, что наличие противопоказаний выявляется на приеме у врача, при этом площадь предупреждения составляла менее 5% от площади рекламного пространства.

Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения (Росздравнадзор) медицинская технология «Медксенон» не зарегистрирована.

Согласно Государственному реестру лекарственных средств (по состоянию на 24.12.2012) зарегистрирован лекарственный препарат «Медксенон» (ФСП 42-8163-06, 2006, рег. удостоверение ЛСР – 001833/07 от 01.08.2007), который применяется как средство для ингаляционной анестезии. У данного препарата согласно инструкции имеются противопоказания.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Реклама медицинской технологии «Медксенон», распространяемая в помещении ООО МОЦ «Галиум», содержала не соответствующие действительности сведения о существовании данной технологии.

Следовательно, рассматриваемая реклама является недостоверной и распространялась в нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 24 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «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, при этом площадь такого предупреждения должна составлять не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Площадь предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов составляет 4,08% от общей площади рекламной буклеты ($((100 \times ((20,8 \times 1,2)) / (14,7 \times 20,8)) / 2 = 4,08\%)$), то есть менее 5% от общей площади рекламного пространства.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространялась в нарушение требований части 7 статьи 24 Закона «О рекламе».

Рекламные буклеты были изготовлены в соответствии с договором от 16.08.2012 № 1192245, заключенным между ООО МОЦ «Галиум» и ООО «ТАМБОВ-ИНФО». Согласно пунктам 2.1-2.2 договора издатель (ООО «ТАМБОВ-ИНФО») по заказу рекламодателя (ООО МОЦ «Галиум»)

изготавливает оригинал – макет рекламы по предоставленному материалу.

Довод представителя ООО МОЦ «Галиум» о том, что буклеты под названием «Медксенон» не являются рекламными, поскольку предназначены исключительно для медицинских работников и содержат ознакомительную информацию о медицинской технологии «Медксенон», признан необоснованным, поскольку данные рекламные буклеты отвечают всем признакам рекламы, а именно: адресованы неопределенному кругу лиц, посещающих ООО МОЦ «Галиум», направлены на привлечение внимания к медицинской услуге, оказываемой ООО МОЦ «Галиум», формируют и поддерживают интерес к ней и способствуют ее продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе» ненадлежащая реклама — реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, указанная реклама в соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе» является ненадлежащей.

Статьей 38 Закона «О рекламе» за нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе» ответственность несет рекламодатель, за нарушение части 7 статьи 24 Закона «О рекламе» предусмотрена ответственность как рекламодателя, так и рекламораспространителя, рекламопроизводителя.

Рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО МОЦ «Галиум», рекламопроизводителем - ООО «ТАМБОВ-ИНФО».

Согласно пункту 5.2 договора от 16.08.2012 № 1192245 ООО МОЦ «Галиум» несет ответственность за соответствие содержания рекламного материала и рекламы требованиям законодательства, за их достоверность и допущенные в них ошибки.

С учетом изложенного, на основании статьи 38 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктом 5.2 договора от 16.08.2012 № 1192245 лицом, ответственным за распространение рекламы, нарушающей пункт 2 части 3 статьи 5, часть 7 статьи 24 Закона «О рекламе», является ООО МОЦ «Галиум».

Распространение рекламы прекращено, буклеты в помещении ООО МОЦ «Галиум» отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 37-45 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ненадлежащей рекламу медицинской технологии «Медксенон», распространявшуюся в виде рекламных буклетов в помещении ООО МОЦ «Галиум» по адресу: г. Тамбов, ул. Интернациональная, д. 27 «Б», поскольку в ней нарушены требования пункта 2 части 3 статьи 5, части 7 статьи 24 Закона «О рекламе».
2. В связи с тем, что распространение указанной ненадлежащей рекламы добровольно прекращено, предписание об устранении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО МОЦ «Галиум».

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

Председатель Комиссии

Гречишникова

Е.А.

Члены Комиссии:

Чибисова

Т.А.

Н.В. Попова

А.Н. Филимонова

