Управление Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми

Определение

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 011/05/24-580/2019 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

25 сентября 2019 года № 03-07/7329

г. Сыктывкар

Управление Роскомнадзора

по Республике Коми

Коммунистическая ул., д. 17,

г. Сыктывкар, 167000

ООО ТРК «Волна-Плюс»

Русанова ул., 3 - 114,

г. Печора, Республика Коми,

169607

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе <…>, рассмотрев материалы, направленные Управлением Роскомнадзора по Республике Коми письмом № 5867-01/11 от 23.07.2019 (вх. № 3795 от 25.07.2019) по факту нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступили материалы, направленные Управлением Роскомнадзора по Республике Коми письмом № 5867-01/11 от 23.07.2019 (вх. № 3795 от 25.07.2019) по факту размещения в газете «Волна» реклам с признаками нарушения требований ст. 16 Закона о рекламе.

По результатам рассмотрения материалов, представленных Управлением Роскомнадзора по Республике Коми, установлено следующее.

В выпуске № 26 (1024) от 04.07.2019 газеты «Волна» на полосе 34 размещена информация, в том числе следующего содержания:

- «УЗИ-КАБИНЕТ – ул. Ленинградская, 25/14, здание Рембыттехники. УЗИ всех органов взрослым и детям без направлений. Ежедневно, с 10.00 до 18.00. <…>»;

- «ГИРУДОТЕРАПИЯ (ИСЦЕЛЕНИЕ ПИЯВКАМИ) Показано при гипертонии, аритмии, варикозном расширении вен и других заболеваниях. 1 пиявка – 150 рублей. Лицензия <…> от <…>».

В нижней части полосы размещена надпись «РЕКЛАМА · ЧАСТНЫЕ ОБЪЯВЛЕНИЯ · РЕКЛАМА · ЧАСТНЫЕ ОБЪЯВЛЕНИЯ · РЕКЛАМА».

В соответствии с положениями, установленными ст. 3 Закона о рекламе, реклама – информация, распространенная любым способом, в любой форме и 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.

Указанная информация содержит следующие признаки рекламы:

- распространена посредством размещения в периодическом печатном средстве массовой информации – газете «Волна» № 26 (1024) от 04.07.2019;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: УЗИ-кабинету, гирудотерапии, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Таким образом, вышеуказанная информация, распространенная посредством размещения на полосе 34 газеты «Волна» № 26 (1024) от 04.07.2019, является рекламой (далее – рассматриваемые рекламы).

В силу ст. 16 Закона о рекламе размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы». Объем рекламы в таких изданиях должен составлять не более чем сорок пять процентов объема одного номера периодических печатных изданий. Требование о соблюдении указанного объема не распространяется на периодические печатные издания, которые зарегистрированы в качестве специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера и на обложке и в выходных данных которых содержится информация о такой специализации.

В соответствии со свидетельством о регистрации СМИ от 08.10.1999 № ФО208 примерная тематика и (или) специализация газеты «Волна»: новости экономической, политической, социальной жизни, экология, очерки, реклама.

На обложке и в выходных данных газеты «Волна» отсутствует информация о том, что указанное периодическое печатное издание зарегистрировано в качестве специализирующегося на сообщениях и материалах рекламного характера.

Таким образом, газета «Волна» не является периодическим печатным изданием, специализирующимся на сообщениях и материалах рекламного характера. Следовательно, размещение текста рекламы в данной газете должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы».

Тексты рассматриваемых реклам не содержат ни одной из предусмотренных требованиями ст. 16 Закона о рекламе пометок.

В силу положений, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, 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.

Согласно ч. 4 ст. 2 Закона о рекламе, специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Из содержания рассматриваемых реклам усматривается, что они не являются явно не относящимися к рекламе медицинских услуг, следовательно, на них распространяются требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

В соответствии с п. 4 ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н утверждена номенклатура медицинских услуг (далее – Номенклатура медицинских услуг).

В соответствии с Номенклатурой медицинских услуг к медицинским услугам относятся, в том числе следующие услуги:

- Ультразвуковое исследование селезенки, А04.06.001;

- Ультразвуковое исследование лимфатических узлов (одна анатомическая зона), А04.06.002;

- Ультразвуковое исследование вилочковой железы, А04.06.003;

- Ультразвуковое исследование слюнных желез, А04.07.002;

- Ультразвуковое исследование языка, А04.07.004;

- Ультразвуковое исследование околоносовых пазух, А04.08.001;

- Ультразвуковое исследование гортани, А04.08.002;

- Ультразвуковое исследование миндалин, А04.08.004;

- Ультразвуковое исследование плевральной полости, А04.09.001;

- Ультразвуковое исследование легких, А04.09.002;

- Ультразвуковое исследование печени, А04.14.001;

- Ультразвуковое исследование желчного пузыря и протоков, А04.14.002;

- Ультразвуковое исследование поджелудочной железы, А04.15.001;

- Ультразвуковое исследование органов брюшной полости (комплексное), А04.16.001;

- Ультразвуковое исследование пищевода, А04.16.004;

- Ультразвуковое исследование тонкой кишки, А04.17.001;

- Ультразвуковое исследование толстой кишки, А04.18.001;

- Ультразвуковое исследование сигмовидной и прямой кишки, А04.19.001;

- Ультразвуковое исследование прямой кишки трансректальное, А04.19.001.001;

- Ультразвуковое исследование матки и придатков трансабдоминальное, А04.20.001;

- Ультразвуковое исследование молочных желез, А04.20.002;

- Ультразвуковое исследование предстательной железы, А04.21.001;

- Ультразвуковое исследование щитовидной железы и паращитовидных желез, А04.22.001;

- Ультразвуковое исследование надпочечников, А04.22.002;

- Ультразвуковое исследование паращитовидных желез, А04.22.003;

- Ультразвуковое исследование головного мозга, А04.23.001.001;

- Ультразвуковое исследование спинного мозга, А04.23.003;

- Ультразвуковое исследование глазного яблока, А04.26.002;

- Ультразвуковое исследование почек и надпочечников, А04.28.001;

- Ультразвуковое исследование брюшины, А04.30.006;

- Ультразвуковое исследование органов малого таза (комплексное),

А04.30.010;

- Постановка пиявок, А14.05.001.

Коми УФАС России запросило у Росздравнадзора письменную информацию о том, являются ли услуги, указанные в рассматриваемых рекламах, медицинскими.

Росздравнадзор письмом от 05.09.2019 № 08-44377/19 (вх. № 4603 от 12.09.2019) представил пояснения, в которых указал следующее.

Положением о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»), утвержденным постановлением Правительства РФ № 291 от 16.04.2012 (далее – Положение № 291), и приказом Минздрава России от 11.03.2013 № 121н определен перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, подлежащих лицензированию. В указанный перечень включены, в том числе работы (услуги) по ультразвуковой диагностике.

В перечне работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, приведенном в Приложении к Положению № 291, работа (услуга) по применению методов традиционной терапии, ранее включавшая гирудотерапию, отсутствует. Вместе с тем, в соответствии с Номенклатурой медицинских услуг постановка пиявок (А14.05.001) отнесена к медицинским услугам, представляющим собой определенные виды медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное значение.

Использование гирудотерапии как метода лечения возможно в рамках осуществления деятельности по основной врачебной специальности при условии выполнения требований к специалистам с высшим и послевузовским медицинским образованием в сфере здравоохранения и наличия сертификата специалиста и лицензии на осуществление медицинской деятельности по профилю выполняемых работ (услуг).

Из вышеизложенного усматривается, что рассматриваемые рекламы являются рекламами медицинских услуг.

Рассматриваемые рекламы не содержат ни одного из предусмотренных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе видов предупреждений.

При таких обстоятельствах рассматриваемые рекламы размещены с признаками нарушения требований, установленных ст. 16, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за

распространение рекламы, не соответствующей требованиям ст. 16 Закона о рекламе, несет рекламораспространитель.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, несут и рекламодатель, и рекламораспространитель.

Частью 8 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламопроизводитель несёт ответственность за нарушение требований частями 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Из имеющихся материалов дела усматривается, что рекламодателем рассматриваемых реклам является <…> (далее – <...>).

В выходных данных газеты указано, что издателем газеты является ООО «Телерадиокомпания «Волна-плюс».

В соответствии с Уставом Редакции газеты «Волна» редакция не является юридическим лицом, а имеет статус структурного подразделения ООО ТРК «Волна-Плюс».

Из имеющихся материалов усматривается, что рекламораспространителем рассматриваемых реклам является ООО ТРК «Волна-Плюс».

На основании изложенного, руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе, пунктами 20, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.25 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 011/05/24-580/2019 по признакам нарушения ст. 16, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – Управление Роскомнадзора по Республике Коми, адрес места нахождения: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Коммунистическая, д. 17, ОГРН 1041100418700, ИНН 1101486117, КПП 110101001;

2.2. лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

- ООО ТРК «Волна-Плюс», адрес места нахождения: 169607, Республика Коми, г. Печора, ул. Русанова, 3, 114, ОГРН 1021100875388, ИНН 1105010544, КПП 110501001;

- <…>.

3. Назначить дело № 011/05/24-580/2019 к рассмотрению **на 25 октября 2019 года на 10 часов 00 минут** по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

4 . **ООО ТРК «Волна-Плюс» в срок не позднее 23 октября 2019 года** представить следующие надлежащим образом заверенные копии документов и письменную информацию:

4.1. Копию устава ООО ТРК «Волна-Плюс» со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату настоящего Определения.

4.2. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рассматриваемых реклам (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц).

4.3. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ), опосредующих производство и распространение рассматриваемых реклам.

4.4. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство и распространение рассматриваемых реклам.

4.5. Поясняющие, кто определил содержание рассматриваемых реклам, их наполнение, кем, когда и каким образом одобрены (утверждены, согласованы) рекламы; в случае если рекламы не утверждались и не согласовывались, представьте соответствующую поясняющую письменную информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

4.6. О периоде распространения рассматриваемых реклам, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения (отдельно по каждой рекламе).

4.7. О территории (укажите субъекты Российской Федерации)

распространения рассматриваемых реклам.

4 . 8 . О причинах размещения рассматриваемых реклам без учёта требований ст. 16, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

4.9. О должностном лице ООО ТРК «Волна-Плюс», по вине которого произошло нарушение рекламного законодательства (с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица).

4.10. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 4.9 настоящего определения, поясняющие обстоятельства распространения рассматриваемых реклам в нарушение ст. 16, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием распространяемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемых реклам, со ссылкой на должностную инструкцию.

4.11. Паспортные данные (копию с 2-ой по 7-ую страницы паспорта) должностного лица, указанного в пункте 4.9 настоящего определения, с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

4.12. Оригинал выпуска № 26 (1024) от 04.07.2019 газеты «Волна».

5 . **<...> в срок не позднее 23 октября 2019 года** представить следующие надлежащим образом заверенные копии документов и письменную информацию:

5.1. О рекламодателе, рекламораспространителе и рекламопроизводителе рассматриваемых реклам (с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, номеров тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации - для физических лиц).

5.2. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ), опосредующих производство и распространение рассматриваемых реклам.

5.3. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство и распространение рассматриваемых реклам.

5.4. Поясняющие, кто определил содержание рассматриваемых реклам, их наполнение, кем, когда и каким образом одобрены (утверждены,

согласованы) рекламы; в случае если рекламы не утверждались и не согласовывались, представьте соответствующую поясняющую письменную информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

5.5. О периоде распространения рассматриваемых реклам, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения (отдельно по каждой рекламе).

5.6. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемых реклам.

5.7. О причинах размещения рассматриваемых реклам без учёта требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

5.8. Поясняющую, зарегистрирована ли <...> в качестве индивидуального предпринимателя. Если зарегистрирована – представьте соответствующие подтверждающие документы. В случае отсутствия такой регистрации – представьте соответствующую поясняющую информацию и укажите, на каком основании и с какой целью <...> разместила рассматриваемые рекламы (с приложением подтверждающих документов).

5.9. О лице (лицах), оказывающем (оказывающих) услуги УЗИ-кабинета и гирудотерапии, о которых идёт речь в рассматриваемых рекламах (с указанием полного наименования, адреса места нахождения – для юридического лица; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физического лица).

5.10. Паспортные данные (копию с 2-ой по 7-ую страницы паспорта) <...> с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

5.11. Копию лицензии <...> от <...>, указанной в рекламе гирудотерапии.

6. **Управлению Роскомнадзора по Республике Коми** обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела либо **сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя не позднее 23 октября 2019 года**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: to11@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

7. **ООО ТРК «Волна-Плюс»** обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела либо **сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя не позднее 23 октября 2019 года**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес:

to11@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

8. **<...>** (с паспортом) явиться лично и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела либо **сообщить о возможности рассмотрения дела в свое отсутствие не позднее 23 октября 2019 года,** предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: to11@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

Примечание:

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения, укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа.

Председатель комиссии <...>