

резольтивная часть оглашена 18 апреля 2016 г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 25 апреля 2016 г.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

Заместитель председателя Комиссии: <...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № ТГ04-03/2016-51Р, возбужденное в отношении ИП <...> и ИП <...> по факту распространения 03.11.2016 года на остановочном комплексе около здания по адресу: г. Ижевск, ул. Ленина, 90А, рекламной информации «Слуховые аппараты Радуга звуков...» с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в отсутствии:

- лица, в отношении которого возбуждено производство по делу, - ИП <...>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое отправление № 42600996151104 от 05.04.2016 года),

- лица, в отношении которого возбуждено производство по делу, - ИП <...>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое отправление № 42600996151098 от 31.03.2016 года),

УСТАНОВИЛА:

В рамках наблюдения за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Управлением Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее Удмуртское УФАС России) 03.11.2015 года был установлен факт размещения на рекламной конструкции, расположенной на остановочном комплексе около здания по адресу: г. Ижевск, ул. Ленина, 90А, рекламы следующего содержания: «Радуга звуков СЛУХОВЫЕ АППАРАТЫ любые модели – Цифровые внутриушные – Микрозаушины ЦИФРОВОЕ РЕШЕНИЕ ПРОБЛЕМ ВАШЕГО СЛУХА Индивидуальный подбор Настройка Адреса: ул.Красногеройская, 18, офис 136, Учебный Центр Профсоюзов тел.: 52-43-15. 47-50-83 ул. 10 лет Октября, 49 (рядом с БЦ «Эльгрин» в помещении «Оптики») тел.: 24-24-06, 73-23-84».

03.11.2015 года составлен акт об установлении соответствия наружной рекламы в городе Ижевске требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

В целях надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, для установления наличия или отсутствия нарушения Федерального закона «О рекламе», в соответствии с распоряжением Удмуртского УФАС России от 16.02.2016 года № 12 в период с 29.02.2016 года по 18.03.2016 года в отношении ИП <...> проводилась внеплановая документарная проверка на предмет соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе при размещении на рекламной конструкции, расположенной на остановочном комплексе около здания по адресу: г.Ижевск, ул. Ленина, 90А, вышеуказанной информации.

В ходе данной проверки установлено, что согласно договору от 01.10.2015 года, ИП <...> приняла от ИП <...> в аренду рекламное место по размещению рекламной конструкции площадью 2*4 м по адресу: г. Ижевск, ул. Ленина, остановка «Радиотехника» по движению транспорта в центр, площадью 8 кв.м. Передача указанного рекламного места подтверждена актом приема-передачи от 01.10.2015 года. Арендная плата подтверждается актом от 31.12.2015 № 197.

25.03.2016 года Удмуртским УФАС России по факту распространения вышеуказанной рекламы было возбуждено дело № ТГ04-03/2016-51Р в отношении ИП <...> и ИП <...> по признакам нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № ТГ04-03/2016-51Р было назначено на 18.04.2016 года в 13 часов 00 минут. У лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и информация.

11.04.2016 года ИП <...> представила в Удмуртское УФАС России копию разрешения от 09.11.2011 № 3076 на установку рекламной конструкции на территории города Ижевска, копию договора аренды от 01.10.2015 года, письменное пояснение, согласно которому предприниматель является собственником рассматриваемой рекламной конструкции. Согласно договору от 01.10.2015 года данная конструкция сдана в аренду ИП <...> для размещения рекламной информации. В силу пункта 2.3 указанного договора, арендатор рекламного места должен нести ответственность за правомерность и соответствие законодательству размещаемой рекламной информации. ИП <...> самостоятельно осуществляла заказ рекламной конструкции и ее размещение на арендованном рекламном месте.

12.04.2016 года ИП <...> представила письменное пояснение, согласно которому предприниматель не осведомлена о требованиях Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» к рекламе медицинских изделий.

Также, ИП <...> ходатайствует о рассмотрении дела № ТГ04-03/2016-51Р в ее отсутствие.

18.04.2016 года Комиссия Удмуртского УФАС России, рассмотрела указанное ходатайство ИП <...> и с учетом имеющихся материалов, пришла к выводу о возможности рассмотрения дела в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено дело № ТГ04-03/2016-51Р.

Изучив материалы дела № ТГ04-03/2016-51Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

03.11.2015 года установлен факт распространения на остановочном комплексе «Радиотехника» по адресу: г. Ижевск, ул. Ленина (около здания, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Ленина, 90А) по направлению движения транспорта в центр, рекламы следующего содержания: «Радуга звуков СЛУХОВЫЕ АППАРАТЫ любые модели – Цифровые внутриушные – Микрозаушины ЦИФРОВОЕ РЕШЕНИЕ ПРОБЛЕМ ВАШЕГО СЛУХА Индивидуальный подбор Настройка Адреса: ул.Красногеройская, 18, офис 136, Учебный Центр Профсоюзов тел.: 52-43-15. 47-50-83 ул. 10 лет Октября, 49 (рядом с БЦ «Эльгрин» в помещении «Оптики») тел.: 24-24-06, 73-23-84».

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемое сообщение адресовано неопределённому кругу лиц, направлено на привлечение внимания к объектам рекламирования (слуховым аппаратам), формирование и поддержание интереса к ним, следовательно, является рекламой вышеуказанных медицинских изделий.

В рассматриваемой рекламной информации объектом рекламирования являются медицинские изделия – слуховые аппараты.

Согласно статье 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», 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 метаболического воздействия на организм человека.

Пункт 9444 Единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.12.2009 № 982, относит слуховые аппараты к разделу «Приборы и аппараты для лечения, наркозные. Устройства для замещения функций органов и систем организма».

Кроме того, согласно «ОК 034-2007 (КПЕС 2002). Общероссийский классификатор

продукции по видам экономической деятельности», принятому и введенному в действие Приказом Ростехрегулирования от 22.11.2007 № 329-ст, аппараты слуховые (позиция 33.10.18.110) относятся к разделу «D Продукция обрабатывающих производств», подразделу «DL Оборудование электрическое и оптическое», «33 Изделия медицинские: приборы и инструменты для измерения, контроля испытаний, навигации, управления; приборы оптические, фото- и кинооборудование, часы».

Согласно статье 11.1 Федерального закона от 24.11.1995 № 181-ФЗ «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации», слуховые аппараты относятся к техническим средствам реабилитации инвалидов.

На основании приказа Минтруда России от 18.02.2013 № 65н «Об утверждении перечня показаний и противопоказаний для обеспечения инвалидов техническими средствами реабилитации», медицинскими противопоказаниями для обеспечения инвалидов техническими средствами реабилитации являются относительные медицинские противопоказания: при бинауральном слухопротезировании ребенка-инвалида – наличие плоской аудиограммы (одно ухо) и крутонисходящей аудиограммы (другое ухо), ретрокохлеарное поражение; невозможность протезирования одного из ушей; нарушение функции вестибулярного аппарата; острые и обострения хронических воспалительных процессов в наружном и среднем ухе в первые месяцы после перенесенного церебрального менингита или улучшающих слух операций.

Таким образом, при использовании слуховых аппаратов имеются определенные противопоказания.

Частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» установлено, 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 рассматриваемой рекламе содержится информация о медицинских изделиях – слуховых аппаратах, но отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов, что является нарушением требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 7 - 9 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Пунктами 5) и 7) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» определено, что рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное

определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно разрешению Управления по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации г. Ижевска на установку рекламной конструкции на территории г. Ижевска от 09.11.2011 № 3076, рекламная конструкция, расположенная по адресу: г. Ижевск, ул. Ленина, остановка «Радиотехника», по движению транспорта в центр, принадлежит ИП <...>.

01.10.2015 года между ИП <...> (Арендодатель) и ИП <...> (Арендатор) заключен договор аренды, согласно которому ИП <...> приняла в аренду рекламное место для размещения рекламной конструкции площадью 2*4 м по адресу: г. Ижевск, ул. Ленина, остановка «Радиотехника» по движению транспорта в центр, площадью 8 кв.м. Передача указанного рекламного места подтверждена актом приема-передачи от 01.10.2015 года. Арендная плата подтверждается актом от 31.12.2015 № 197. В силу пункта 2.3. данного договора, Арендатор несет полную ответственность за правомерность и соответствие законодательству размещаемой рекламной информации.

Частью 1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» установлено, что распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламодателем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Проанализировав вышеуказанные документы (разрешение Управления по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации г. Ижевска на установку рекламной конструкции на территории г. Ижевска от 09.11.2011 № 3076, договор аренды от 01.10.2015 года), комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что ИП <...> является рекламодателем и рекламодателем данной рекламы как лицо, определившее объект рекламирования и содержание рекламы, а также осуществившее распространение рассматриваемой рекламы посредством рекламной конструкции на остановочном комплексе «Радиотехника» по адресу: г. Ижевск, ул. Ленина (около здания, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Ленина, 90А) по направлению движения транспорта в центр.

Таким образом, ИП <...> как рекламодателем и рекламодателем ненадлежащей рекламы «Слуховые аппараты Радуга звуков...», размещенной на остановочном комплексе «Радиотехника» по адресу: г. Ижевск, ул. Ленина (около здания, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Ленина, 90А), нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Поскольку в Удмуртское УФАС России не были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе при распространении вышеуказанной рекламы, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, производство по делу может быть прекращено, в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая предоставление ИП <...> ИП <...> на праве аренды рекламного места по размещению рекламной конструкции площадью 2*4 м по адресу: г. Ижевск, ул. Ленина, остановка «Радиотехника» по движению транспорта в центр, площадью 8 кв.м. в соответствии с договором аренды от 01.10.2015 года, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в действиях ИП <...> нарушения требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Поскольку в ходе рассмотрения дела в действиях ИП <...> факт нарушения требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», не подтвердился, производство в отношении ИП <...> в данной части подлежит прекращению.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 36, 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктами 3.58, 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия Удмуртского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Радуга звуков СЛУХОВЫЕ АППАРАТЫ любые модели – Цифровые внутриушные – Микрозаушины ЦИФРОВОЕ РЕШЕНИЕ ПРОБЛЕМ ВАШЕГО СЛУХА Индивидуальный подбор Настройка Адреса: ул.Красногеройская, 18, офис 136, Учебный Центр Профсоюзов тел.: 52-43-15. 47-50-83 ул. 10 лет Октября, 49 (рядом с БЦ «Эльгрин» в помещении «Оптики») тел.: 24-24-06, 73-23-84», распространяемую 03.11.2015 года на рекламной конструкции, расположенной на остановочном комплексе около здания по адресу: г. Ижевск, ул. Ленина, 90А,

ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать индивидуального предпринимателя <...> рекламодателем и реламораспространителем, нарушившим требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № ТГ04-03/2016-51Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении индивидуального предпринимателя <...> производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Производство по делу № ТГ04-03/2016-51Р, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> по признакам нарушения требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», прекратить, в связи с неподтверждением в действиях данного лица указанной нормы Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Решение и предписание могут быть обжалованы в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Заместитель Председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>