

«19» марта 2015 года г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии – И.С. Климкиной,

членов Комиссии – П.В. Олейника, Н.М. Семеновой,

рассмотрев материалы дела № 3-5-134/77-14 возбужденного в отношении ЗАО «ЭХО МОСКВЫ» по факту распространения в эфире радиостанции «Эхо Москвы» рекламы аппарата «MENSLUXE», с признаками нарушения пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38 ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившимися в распространении рекламы аппарата, не являющегося медицинским изделием, в которой указывается на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни объекта рекламирования,

в присутствии:

- представителя ООО «ТЕХМЕДСЕРВИС» лице (...) по доверенности от 12.01.2015,
- представителя ЗАО «ЭХО МОСКВЫ» в лице (...). по доверенности № 46/15 от 23.01.2015,
- законного представителя ЗАО «МИЛТА-ПКП ГИТ» (...),

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного ООО Группа компаний «Новые решения»,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-5-134/77-14 возбуждено в отношении ЗАО «ЭХО МОСКВЫ» на основании обращения № 38507 от 13.10.2014 по факту распространения в эфире радиостанции «Эхо Москвы» рекламы аппарата «MENSLUXE», не являющегося медицинским изделием, в которой указывается на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни объекта рекламирования.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, выслушав доводы представителей ООО «ТЕХМЕДСЕРВИС», ЗАО «ЭХО МОСКВЫ», ЗАО «МИЛТА-ПКП ГИТ», оценив в совокупности и взаимосвязи

представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ЗАО «ЭХО МОСКВЫ» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1027700301122, ИНН 7710046355, КПП 770401001.

Согласно материалам дела № 3-5-134/77-14, ЗАО «ЭХО МОСКВЫ» в эфире радиостанции «Эхо Москвы» распространило рекламу аппарата «MENSLUXE». Данная реклама была распространена в формате беседы ведущего радиопередачи с гостем (представителем ООО «ТЕХМЕДСЕРВИС») в радиопередачах «Утренний обход» и «Дневной обход».

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама — информация, распространяемая 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования — товар, средство 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно пункту 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Рассматриваемая информация направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, а именно аппарату «MENSLUXE», реализуемому ООО «ТЕХМЕДСЕРВИС».

Исходя из законодательного определения понятия рекламы, одним из критериев отнесения той или иной информации к рекламе является направленность такой информации неопределенному кругу лиц.

При этом под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной

информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

С учетом способа распространения установлено, что рассматриваемая информация является общедоступной для неопределенного круга лиц потребителей рекламы.

На основании изложенного, спорная информация об аппарате «MENSLUXE», распространенная в эфире радиостанции «Эхо Москвы», признана Комиссией Московского УФАС России рекламой.

В соответствии с пунктом 6 части 6 статьи 5 Закона о рекламе, в рекламе не допускается указание на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни, объекта рекламирования, за исключением такого указания в рекламе лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий.

Согласно данным Государственного реестра медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий, аппарат «MENSLUXE» на территории Российской Федерации в качестве медицинского изделия не зарегистрирован.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения настоящего дела Комиссией Московского УФАС России установлено следующее.

ЗАО «МИЛТА-ПКП ГИТ» осуществляет деятельность по производству медицинской техники, что подтверждается лицензией № 99-03-000814 от 28.08.2007, в том числе производит аппарат электро-свето-магнито-инфракрасной лазерной терапии портативный с оптическими насадками в двух вариантах исполнения: «РИКТА-ЭСМИЛ(1А)» и «РИКТА-ЭСМИЛ(2А)» по ТУ 9444-007-18537172-2003.

Согласно регистрационному удостоверению № РЗН 2013/1003 от 08.08.2013 аппарат электро-свето-магнито-инфракрасной лазерной терапии портативный с оптическими насадками в двух вариантах исполнения: «РИКТА-ЭСМИЛ(1А)» и «РИКТА-ЭСМИЛ(2А)», зарегистрирован в качестве медицинского изделия.

В соответствии с представленными ЗАО «МИЛТА-ПКП ГИТ» документами и сведениями, ООО «ТЕХМЕДСЕРВИС» осуществляет продажу производимого ЗАО «МИЛТА-ПКП ГИТ» аппарата электро-свето-магнито-инфракрасной лазерной терапии портативный с оптическими насадками «РИКТА-ЭСМИЛ(1А)», маркируя его обозначением «MENSLUXE», являющимся зарегистрированным товарным знаком (по свидетельству № 428621) в отношении 10 класса МКТУ, в том числе в отношении различных медицинских изделий.

Установлено, что на реализуемых ООО «ТЕХМЕДСЕРВИС» под товарным знаком «MENSLUXE» аппаратах, имеется указание на фактическое

наименование медицинского изделия, а также номер регистрационного удостоверения такого изделия. Кроме того, к названным аппаратам прилагается руководство пользователя, в котором также указаны необходимые данные.

Таким образом, спорная реклама, распространенная в эфире радиостанции «Эхо Москвы» является рекламой медицинского изделия, в связи с чем, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу об отсутствии нарушения ЗАО «ЭХО МОСКВЫ» пункта 6 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

Руководствуясь подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 3-5-134/77-14 в отношении ЗАО «ЭХО МОСКВЫ» прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.