

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/64-11

«30» января 2012 года

г. Ярославль

Комиссия Ярославского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г.,
члены Комиссии: начальник отдела естественных монополий и рекламы Ярославского УФАС России Бай-Бородин А.Ю., главный специалист-эксперт Правдина С.Н., ведущий специалист-эксперт Студенова А.В.,

рассмотрев дело № 04-01/64-11, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в связи с обращением Территориального органа Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Ярославской области (далее Управление Росздравнадзора по Ярославской области) на ненадлежащую рекламу прибора «МАВИТ», размещенную в газете «Городские новости», в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – Муниципального Казенного предприятия «Редакция газеты «Городские новости» (далее МКП «Редакция газеты «Городские новости») в лице представителя <...>,

УСТАНОВИЛА:

Открытое акционерное общество «Елатомский приборный завод» (далее ОАО «Елатомский приборный завод»), привлеченное в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, а также заявитель - Управление Росздравнадзора по Ярославской области, своевременно извещенные о месте и времени рассмотрения дела, своих представителей для участия в рассмотрении дела не направили, не заявили мотивированного ходатайства об отложении рассмотрения дела. В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ОАО «Елатомский приборный завод» и Управления Росздравнадзора по Ярославской области.

В обращении Управления Росздравнадзора по Ярославской области от 14.10.2011 № 01-2521/11 сообщается, что в газете «Городские новости» № 72 (1396) от 7 сентября 2011 г. на странице 23 размещена реклама устройства для физиотерапевтической части комплексного лечения простатита «МАВИТ». Текст рекламной статьи создает впечатление о возможности применения устройства в медицинских целях, поскольку содержит информацию об оказании лечебного эффекта: усилении кровообращения, ускорении обмена веществ, ускорении выведения продуктов воспаления, уменьшении болевого синдрома, улучшении мочеиспускания. В качестве показателей к применению указан хронический простатит, в том числе на фоне аденомы предстательной железы. При этом устройство «МАВИТ» не имеет государственной регистрации в качестве изделия медицинского назначения в установленном порядке (в соответствии с базой регистрационных удостоверений на изделия медицинского назначения отечественного и зарубежного производства Росздравнадзора).

Дело возбуждено по признакам нарушения пункта 5 статьи 7 ФЗ «О рекламе», поскольку не допускается реклама товаров, подлежащих государственной регистрации, в случае отсутствия такой регистрации. Кроме того, по признакам нарушения статьи 12 ФЗ «О рекламе», в связи с отсутствием рекламных материалов, в том числе договора на производство, размещение и распространение рекламы.

ОАО «Елатомский приборный завод» в письменных пояснениях от 19.12.2011 № 1-90 сообщило, что все документы на устройство «МАВИТ» имеются. В связи с этим представлены следующие документы: свидетельство о регистрации товарного знака № 246493, выданное правообладателю ОАО «Елатомский приборный завод» в отношении следующих товаров: 10 – приборы и инструменты хирургические; приказ предприятия № 67.73 от 09.03.2011 г. «Об упорядочении применения товарных знаков, зарегистрированных за предприятием», в соответствии с которым наименование зарегистрированного товарного знака «МАВИТ» применяется в отношении устройства УЛП-01 «ЕЛАТ»; сертификат соответствия № РОСС RU.ИМ04.В07920 от 24.12.2010 на устройство тепло-магнито-вибромассажное для лечения воспалительных заболеваний предстательной железы УЛП-01-«ЕЛАТ»; регистрационное удостоверение № ФС 022а2006/3269-06 сроком действия от 23.10.2006 г. по 23.10.2011 г. и регистрационное удостоверение № ФСР 2011/12161 от 26.10.2011 г., выданные на изделие медицинской техники – устройство тепло-магнито-вибромассажное для лечения воспалительных заболеваний предстательной железы УЛП-01-«ЕЛАТ»; инструкция по применению устройства УЛП-01-«ЕЛАТ».

В ходе рассмотрения дела предоставлены также договор на размещение рекламно-информационных материалов от 08.07.2011 г., заключенный между МКП «Редакция газеты «Городские новости» и ОАО «Елатомский приборный завод», дополнительное соглашение к договору от 03.09.2011 г. на размещение рекламно-информационных материалов 07.09.2011 г., электронная переписка.

Управление Росздравнадзора по Ярославской области в дополнительных пояснениях от 19.12.2011 г. № 01-3134/11 сообщило, что в соответствии с пунктом 1.3 Административного регламента Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной функции по регистрации изделий медицинского назначения, утвержденного Приказом Минздравсоцразвития от 30.10.2006 № 735 (далее – приказ № 735), регистрации подлежат все изделия медицинского назначения, предполагаемые к медицинскому применению, в том числе приборы и аппараты, не зависимо от того, где они используются, в быту или условиях медицинских организаций. В соответствии с требованиями приказа № 735 в качестве изделий медицинского назначения зарегистрировано устройство тепло-магнито-вибромассажное УЛП-01-«Елат», предназначенное для лечения воспалительных заболеваний предстательной железы. Прибор «МАВИТ», указанный в рекламе, государственную регистрацию не проходил, регистрационное удостоверение на данный прибор Росздравнадзором не выдавалось. Сведения о присвоении прибору УЛП-01-«Елат» товарного знака «МАВИТ» при его регистрации в качестве изделия медицинского назначения заявителем –ОАО «Елатомский приборный завод» не представлялись. Сведения о товарном знаке в регистрационном удостоверении ФС 022а2006/3269 также отсутствуют. Изменения в регистрационную документацию в порядке, определенном приказом № 735, не вносились.

Представитель МКП «Редакция газеты «Городские новости» пояснил, что размещение рассматриваемой рекламы осуществлялось в соответствии с договором от 08.07.2011 г. и дополнительным соглашением к нему от 03.09.2011 г.,

заключенными между МКП «Редакция газеты «Городские новости» и ОАО «Елатомский приборный завод». Рекламный материал «Аптечка Еламеда» был направлен рекламодателем ОАО «Елатомский приборный завод» по электронной почте, согласование размещенной в газете рекламы также осуществлялось по электронной почте.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителя МКП «Редакция газеты «Городские новости», Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является 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.

Рассматриваемая информация о специальном устройстве для физиотерапевтической части комплексного лечения простатита «МАВИТ» обладает вышеперечисленными признаками и, следовательно, является рекламой.

Текст рекламной статьи содержит информацию об оказании лечебного эффекта: усилении кровообращения, ускорении обмена веществ, ускорении выведения продуктов воспаления, уменьшении болевого синдрома, улучшении мочеиспускания. В качестве показателей к применению указан хронический простатит, в том числе на фоне аденомы предстательной железы.

В соответствии с пунктом 1.3 Административного регламента Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной функции по регистрации изделий медицинского назначения, утвержденного приказом Минздравсоцразвития РФ от 30.10.2006 № 735, регистрации подлежат все изделия медицинского назначения, предполагаемые к медицинскому применению на территории Российской Федерации и включающие в себя приборы, аппараты, инструменты, устройства, комплекты, комплексы, системы с программными средствами, оборудование, приспособления, перевязочные и шовные средства, стоматологические материалы, наборы реагентов, контрольные материалы и стандартные образцы, калибраторы, расходные материалы для анализаторов, изделия из полимерных, резиновых и иных материалов, программное обеспечение, которые применяются в медицинских целях по отдельности или в сочетании между собой и которые предназначены для профилактики, диагностики, лечения заболеваний, реабилитации, проведения медицинских процедур, исследований медицинского характера, замены и модификации частей тканей, органов человека, восстановления или компенсации нарушенных или утраченных физиологических функций, контроля над зачатием.

В соответствии с пунктом 3.1 Государственного стандарта РФ «Изделия медицинские. Классификация в зависимости от потенциального риска применения. Общие требования» ГОСТ Р 51609-2000, введенного Постановлением Госстандарта России от 17.05.2000 № 140 ст дано определение медицинских изделий (изделий медицинского назначения и медицинской техники). Это приборы, аппараты, инструменты, устройства, комплекты, комплексы, системы с программными средствами, оборудование, приспособления, перевязочные и шовные средства, стоматологические материалы, наборы реагентов, контрольные материалы и стандартные образцы, изделия из полимерных, резиновых и иных материалов, которые применяются в медицинских целях по отдельности или в сочетании между собой и которые предназначены для профилактики, диагностики, лечения заболеваний, реабилитации, проведения медицинских процедур, исследований медицинского характера, замены или модификации частей тканей, органов и

организма человека, восстановления или компенсации нарушенных или утраченных физиологических функций, контроля над зачатием.

Как следует из пункта 1.3 Административного регламента в перечень изделий медицинского назначения входят, в том числе, приборы, не зависимо от того где они используются, в быту или в условиях медицинской организации. ГОСТ также не устанавливает отнесение прибора к медицинскому в зависимости от места его применения: в быту или в медицинской организации.

Рекламируемое устройство «МАВИТ» подпадает под перечень изделий медицинского назначения. Таким образом, данный прибор, применяемый в медицинских целях, должен быть зарегистрирован как изделие медицинского назначения и иметь соответствующее регистрационное удостоверение установленного образца.

В соответствии с базой регистрационных удостоверений на изделия медицинского назначения отечественного и зарубежного производства Росздравнадзора устройство «МАВИТ» не имеет государственной регистрации в качестве изделия медицинского назначения

Согласно пункта 5 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, подлежащих государственной регистрации, в случае отсутствия такой регистрации.

В соответствии с договором на размещение рекламно-информационных материалов от 08.07.2011 г., заключенным между МКП «Редакция газеты «Городские новости» и ОАО «Елатомский приборный завод», дополнительным соглашением к договору от 03.09.2011 г. на размещение рекламно-информационного материала 07.09.2011 г., актом № 00000550 от 07.09.2011, платежным поручением № 931 от 13.09.2011 г. рекламодателем рассматриваемой рекламы является ОАО «Елатомский приборный завод», рекламораспространителем - МКП «Редакция газеты «Городские новости».

Доводы ОАО «Елатомский приборный завод» о том, что на устройство «МАВИТ» имеются все документы, в том числе и регистрационное удостоверение, которые выданы на устройство УЛП-01 «ЕЛАТ», а предприятие, являясь правообладателем товарного знака «МАВИТ», в соответствии с приказом предприятия № 67.73 от 09.03.2011 г. применяет его к устройству УЛП-01 «ЕЛАТ», Комиссией не принимаются по следующим основаниям:

- в рассматриваемом случае рекламируется специальное устройство для физиотерапевтической части комплексного лечения простатита «МАВИТ». В рекламной статье отсутствует какая либо информация о том, что зарегистрированный прибор УЛП-01 «ЕЛАТ» и рекламируемое устройство «МАВИТ», это одно и тоже изделие медицинского назначения;
- свидетельство на товарный знак № 246493 выдано в отношении следующих товаров: 10 – приборы и инструменты хирургические, и не содержит сведений о том, что данный товарный знак зарегистрирован в отношении прибора УЛП-01 «ЕЛАТ»;
- документы, имеющиеся на устройство УЛП-01 «ЕЛАТ»: регистрационное удостоверение № ФС 022а2006/3269-06, действовавшее в момент распространения рекламы, регистрационное удостоверение № ФСР 2011/12161 от 26.10.2011 г., сертификат соответствия № РОСС RU.ИМ04.В07920, инструкция по применению устройства, не содержат информации о регистрации товарного знака «МАВИТ» в отношении устройства УЛП-01 «ЕЛАТ»;
- порядок применения товарного знака «МАВИТ» в отношении устройства УЛП-01 «ЕЛАТ», определенный приказом ОАО «Елатомский приборный завод» от 09.03.2011 г. № 67.73, не соответствует порядку предоставления сведений для регистрации

изделий медицинского назначения и внесению изменений в регистрационную документацию, установленному Приказом Минздравсоцразвития от 30.10.2006 № 735.

Таким образом, реклама устройства «МАВИТ» распространялась с нарушением требований пункта 5 статьи 7 ФЗ «О рекламе», поскольку на данное устройство отсутствует государственная регистрация.

Пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, является ненадлежащей.

Кроме того, Комиссией установлено, что у МКП «Редакция газеты «Городские новости» и ОАО «Елатомский приборный завод» отсутствует согласованный оригинал-макет рекламы, размещенной в газете «Городские новости» № 72 (1396) от 07.09.2011 г.

В соответствии с требованиями статьи 12 ФЗ «О рекламе» рекламные материалы или их копии, в том числе все вносимые в них изменения, а также договоры на производство, размещение и распространение рекламы должны храниться в течение года со дня последнего распространения рекламы или со дня окончания сроков действия таких договоров, кроме документов, в отношении которых законодательством Российской Федерации установлено иное.

Комиссия не принимает доводы МКП «Редакция газеты «Городские новости» о согласовании оригинал-макета рекламы посредством электронной почты, поскольку представленные рекламные материалы не соответствуют рекламной информации, размещенной в газете, а представленная электронная переписка не является надлежащим согласованием рекламы сторонами по договору.

Таким образом, рекламодателем ОАО «Елатомский приборный завод» и рекламораспространителем МКП «Редакция газеты «Городские новости» допущено нарушение требований пункта 5 статьи 7 ФЗ «О рекламе», поскольку реклама устройства для физиотерапевтической части комплексного лечения «МАВИТ» распространялась в отсутствие государственной регистрации этого прибора, а также нарушены требования статьи 12 ФЗ «О рекламе», поскольку отсутствуют согласованные сторонами рекламные материалы, размещенные в газете «Городские новости» № 72 (1396) от 07.09.2011 г.

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» за нарушение требований, установленных статьями 7 и 12 ФЗ «О рекламе», ответственность несет рекламодатель и рекламораспространитель.

За совершенные правонарушения Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) предусмотрена административная ответственность. В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей. Согласно статьи 19.31 нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем сроков хранения рекламных материалов или их копий, а также договоров на производство, размещение или распространение рекламы, установленных законодательством о рекламе, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи до двух тысяч рублей; на должностных лиц – от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц – от двадцати тысяч до двухсот тысяч

рублей.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу устройства «МАВИТ», размещенную в газете «Городские новости» № 72 (1396) от 07.09.2011, поскольку в ней нарушены требования пункта 5 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

2. Признать МКП «Редакция газеты «Городские новости» и ОАО «Елатомский приборный завод» нарушившими требования статьи 12 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать МКП «Редакция газеты «Городские новости» и ОАО «Елатомский приборный завод» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 и статьей 19.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме « 01» февраля 2012 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

И.Г. Паутов

Члены Комиссии

Л.Ю. Бай-Бородина

С.Н. Правдина

А.В. Студенова

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 04-01/64-11
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«30» января 2012 года

г. Ярославль

Комиссия Ярославского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г.,

члены Комиссии: начальник отдела естественных монополий и рекламы Бай-Бородина Л.Ю., главный специалист-эксперт Правдина С.С., ведущий специалист-эксперт Студенова А.В.,

на основании своего решения от «30» января 2012 года по делу

№ 04-

01/64-11 о признании ненадлежащей рекламы устройства «МАВИТ», размещенной

в газете «Городские новости № 72 (1396) от 07.09.2011», поскольку в ней нарушены требования пункта 5 статьи 7, а также о признании МКП «Редакция газеты «Городские новости» и ОАО «Елатомский приборный завод» нарушившими требования статьи 12 ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. МКП «Редакция газеты «Городские новости», адрес: 150000, г. Ярославль, ул. Комсомольская, д. 4, в 5-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно:

- распространение рекламы устройства «МАВИТ» в отсутствие государственной регистрации этого устройства;
- распространение рекламы без соблюдения требований к хранению рекламных материалов или их копий, в том числе всех вносимых в них изменений в течение года со дня последнего распространения рекламы или со дня окончания сроков действия соответствующих договоров.

2. МКП «Редакция газеты «Городские новости», адрес: 150000, г. Ярославль, ул. Комсомольская, д. 4, представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 29 февраля 2012 года.

3. ОАО «Елатомский приборный завод», адрес: Рязанская область, Касимовский район, г. Елатьма, ул. Янина, д. 25, в 5-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно:

- распространение рекламы устройства «МАВИТ» в отсутствие государственной регистрации этого устройства;
- распространение рекламы без соблюдения требований к хранению рекламных материалов или их копий, в том числе всех вносимых в них изменений в течение года со дня последнего распространения рекламы или со дня окончания сроков действия соответствующих договоров.

4. ОАО «Елатомский приборный завод», адрес: Рязанская область, Касимовский район, г. Елатьма, ул. Янина, д. 25, представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 6 марта 2012 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии
Члены Комиссии:

И.Г. Паутов
Л.Ю. Бай-Бородина
С.Н. Правдина
А.В. Студенова