

РЕШЕНИЕ

по делу № 10-03-24-02/77-ВО

25 марта 2010 года

г. Волгоград

Резолютивная часть решения объявлена 25 марта 2010 года.

Решение в полном объеме изготовлено 8 апреля 2010 года.

Комиссия Управления ФАС по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления, член Комиссии, заместитель начальника отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой, член Комиссии, старший государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой, рассмотрев дело № 10-03-24-02/77-ВО, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на первой полосе газеты «Регион.Ру» № 35 от 7.12.2009 г., № 36 от 14.12.2009 г. рекламы медицинского центра «Славинский и К», содержащей признаки нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г., в присутствии представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- от ООО «Славинский и К» (400002, г. Волгоград, ул. Казахская, 1/5), директора,
- от ООО «Волгоградское Агентство Информационных Технологий» (400057, г. Волгоград, пер. Ачинский, 3), - генерального директора (Протокол от 15.07.2009 г. № 5 Общего собрания учредителей о назначении на должность),

УСТАНОВИЛА:

2 марта 2010 года Председателем Комиссии Управления ФАС по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, А.Д. Чупахиной, по собственной инициативе возбуждено дело № 10-03-24-02/77-ВО по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в газете «Регион.Ру» № 35 от 7.12.2009 г., № 36 от 14.12.2009 г. на первой полосе рекламы: «Медицинский центр «Славинский и К». Лечение позвоночника, суставов, головных болей, СВД. Лечение хронический заболеваний, бронхиальной астмы, аллергии, гастритов, полиартритов, дизбактериоза без лекарств. Антицеллюлитная программа: вакуумный массаж, озонотерапия, миостимуляция, липолиз. Имеются противопоказания. Консультация специалистов БЕСПЛАТНО. Тел.: 41-01-71, 8-909-394-17-60. Время работы: 10:00-17:00. Выходной – воскресенье. Лиц. № 34-01-000825 от 27.12.2007 г. выдана ФС по надзору в сфере здравоохранения и социального развития», содержащей признаки нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г., а именно: в нарушение требований рекламного законодательства в рассматриваемой рекламе предупреждению о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг и методов лечения, необходимости получения консультации специалистов отведено менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Директор ООО «Славинский и К» пояснил, что Общество согласно с фактом нарушения законодательства о рекламе, поскольку информация о наличии противопоказаний и необходимости консультации со специалистом действительно

составляет менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). При этом, перед оказанием стоматологических услуг специалисты клиники консультируют пациентов о возможных противопоказаниях. При размещении рекламного материала Общество целиком полагалось на профессионализм рекламодателя, который разрабатывал макет рекламы и являлся его рекламопроизводителем.

Согласно объяснениям представителя ООО «Волгоградское Агентство Информационных Технологий» по факту возбуждения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе, при изготовлении рекламного макета под предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалиста был отведен специальный блок, площадь которого составляет более пяти процентов рекламной площади (рекламного пространства). Однако при внесении данного предупреждения в предусмотренное место его площадь составила менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Нарушение рекламного законодательства являлось непреднамеренным в силу недостаточного изучения требований, предъявляемых ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

Изучив имеющиеся материалы дела, выслушав объяснения представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, Комиссия пришла к следующим выводам:

Старшим государственным инспектором отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой Управления ФАС по Волгоградской области Хилимовым С.А. в рамках осуществления государственного контроля за соблюдением рекламного законодательства была проведена проверка рекламы, размещенной в печатном издании «Регион.Ру» № 35 от 7.12.2009 г., № 36 от 14.12.2009 г.

По результатам проверки установлено, что на первой полосе газеты размещена следующая информация: «Медицинский центр «Славинский и К». Лечение позвоночника, суставов, головных болей, СВД. Лечение хронических заболеваний, бронхиальной астмы, аллергии, гастритов, полиартритов, дизбактериоза без лекарств. Антицеллюлитная программа: вакуумный массаж, озонотерапия, миостимуляция, липолиз. Имеются противопоказания. Консультация специалистов БЕСПЛАТНО. Тел.: 41-01-71, 8-909-394-17-60. Время работы: 10:00-17:00. Выходной – воскресенье. Лиц. № 34-01-000825 от 27.12.2007 г. выдана ФС по надзору в сфере здравоохранения и социального развития».

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. реклама – это 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; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации;

рекламодатель - 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;

объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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;

товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

потребители рекламы - лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама.

Рассматриваемая информация содержит все квалифицирующие признаки рекламы, поскольку она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования (медицинскому центру «Славинский и К», а также медицинским услугам, оказываемым учреждением), формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке. Рекламодателем обозначенной рекламы является ООО «Славинский и К» (400002, г. Волгоград, ул. Казахская, 1/5), рекламораспространителем – ООО «Волгоградское Агентство Информационных Технологий (400057, г. Волгоград, пер. Ачинский, 3). Данная реклама размещалась в печатном издании «Регион.Ру» на основании договора № 7/038 от 3.12.2009 г.

Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития 28.07.2008 г. выдана лицензия № 34-01-000825 от 27.12.2007 г. на осуществление медицинской деятельности при осуществлении доврачебной медицинской помощи по: медицинскому массажу, сестринскому делу; при осуществлении амбулаторно-поликлинической медицинской помощи, в том числе при осуществлении специализированной медицинской помощи по: косметологии (терапевтической), мануальной терапии, физиотерапии (озонотерапии). ГОСТ Р 50646-94 «Услуги населению. Термины и определения» определяет услугу как результат непосредственного взаимодействия исполнителя и потребителя, а также собственной деятельности исполнителя по удовлетворению потребности потребителя. Медицинская услуга в разделе 2 указанного ГОСТа отнесена к категории социально-культурных услуг. Медицинская услуга обеспечивает поддержание и восстановление здоровья, нормальную жизнедеятельность организма.

Подпунктом 96 пункта 1 статьи 17 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» № 128-ФЗ от 8.08.2001 г. к лицензируемым видам деятельности отнесена медицинская деятельность.

В силу подпункта 4 пункта 2 статьи 17 Федерального закона о лицензировании перечень работ и услуг в рамках медицинской деятельности устанавливается Положением о лицензировании медицинской деятельности.

Постановлением Госстандарта России от 12.03.1996 г. № 164 ГОСТ 30395-95 введен в действие в качестве Государственного стандарта Российской Федерации с момента принятия указанного постановления и признан имеющим одинаковую силу с ГОСТ Р 50646-94 на территории Российской Федерации.

Согласно Общероссийскому классификатору услуг населения ОК 002-93 (ОКУН), утвержденному Постановлением Госстандарта Российской Федерации от 28.06.1993 г. № 163 к медицинским услугам относятся проведение диагностических процедур, консультации и лечение врачами-специалистами, постановка диагноза, проведение диагностических процедур.

В соответствии с Отраслевым классификатором «Простые медицинские услуги» 91500.09.0001-2001 (утв. Приказом Минздрава РФ от 10 апреля 2001 года № 113) вакуумный массаж кожи отнесен к простым медицинским услугам.

ФЗ «О рекламе» предусматривает ряд требований по включению в рекламу различных предупреждений, в том числе при рекламировании медицинских услуг. В соответствии с ч. 7 ст. 24 ФЗ «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).

Таким образом, в рекламе лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники, распространяемой в периодических печатных изданиях, в том числе в газете «Регион.Ру», предупреждению о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов должно быть отведено не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства), которая определяется как произведение ширины и высоты составляющих слов данного предупреждения.

При этом, в спорной рекламе предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию рекламируемых медицинских услуг и методов лечения, необходимости получения консультации специалистов, исходя из текста рекламы, сопровождается также информацией о том, что консультации специалистов оказываются в медицинском центре «Славинский и К» «бесплатно», что того не требует законодатель. Кроме того, получить консультацию о медицинских услугах и методах лечения потребитель рекламы может и у иных специалистов, в других медицинских учреждениях на свой выбор, а не только в медицинском центре «Славинский и К».

Статья 1 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. среди одной из целей настоящего Федерального закона закрепляет реализацию прав потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы. Необходимость указания в рекламе лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники предупредительной надписи о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов связана с тем, что оказание медицинских услуг и методов лечения, применение медицинской техники, использование лекарственных средств связано со здоровьем и жизнью граждан. Общая рекламная площадь (рекламное пространство) рассматриваемой рекламы составляет 51,2 см² (12,8 см * 4 см), а площадь предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов – 1,16 см² (2,9 см * 0,4 см).

Таким образом, в нарушение требований рекламного законодательства в рассматриваемой рекламе предупреждению о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг (вакуумный массаж) и методов лечения (озонотерапия, миостимуляция), необходимости получения консультации специалистов отведено менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства), а именно - 2,27% рекламной площади (рекламного пространства).

Следует также отметить, что площадь слова «бесплатно» составляет также 2,27% рекламной площади (рекламного пространства), что может свидетельствовать о том, что внимание потребителей спорной рекламы акцентируется не на информировании их о наличии противопоказаний к применению и использованию рекламируемых медицинских услуг и методов лечения, необходимости получения

консультации специалистов, а на то, что консультации специалистов можно получить в медицинском центре «Славинский и К» «бесплатно».

ФЗ «О рекламе» предусматривает ряд различных требований по включению в рекламу различных предупреждений при рекламировании определенных товаров (услуг) - пива, алкогольной продукции, табака, табачных изделий, а также и лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники, поскольку данные товары (услуги) являются специфическими и связаны с жизнью и здоровьем граждан. При этом, рекламное законодательство предусматривает указывать предупредительную надпись непосредственно в тексте рекламного сообщения.

Цель данного предупреждения, в частности при рекламировании лекарственных средств, медицинских услуг (методов лечения), медицинской техники – довести до потребителей рекламы информацию о том, что рекламируемые лекарственные средства, медицинские услуги (методы лечения), медицинская техника имеют противопоказания, что при их применении и использовании необходимо ознакомиться с инструкцией по применению или получить консультацию специалистов.

При этом, указание в рекламе предупредительной надписи о необходимости получения консультации специалиста означает, что получить консультацию о рекламируемых лекарственных средствах, медицинских услугах (методов лечения), медицинской техники потребитель рекламы может у любого специалиста, любого медицинского учреждения, а не только у специалиста рекламируемого медицинского учреждения, оказывающего медицинские услуги. Тот факт, что перед оказанием медицинских услуг, специалисты медицинского учреждения консультируют пациентов о возможных противопоказаниях, не освобождает от обязанности при рекламировании медицинских услуг среди неопределенного круга лиц сопровождать их в рекламе предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов и отводить данному предупреждению не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Поскольку распространенная реклама направлена на формирование у потребителя желания воспользоваться услугами, то существенной является не только информация привлекательная для потребителя, но и информация способная обмануть ожидания, сформированные такой рекламой. Отсутствие информации с предупреждением потребителей рекламы о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов может привести к неблагоприятным последствиям.

В соответствии со ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 настоящего Федерального закона.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Медицинский центр «Славинский и К». Лечение позвоночника, суставов, головных болей, СВД. Лечение хронических заболеваний, бронхиальной астмы, аллергии, гастритов, полиартритов, дизбактериоза без лекарств. Антицеллюлитная программа: вакуумный массаж, озонотерапия, миостимуляция, липолиз. Имеются противопоказания. Консультация специалистов БЕСПЛАТНО. Тел.: 41-01-71, 8-909-394-17-60. Время работы: 10:00-17:00. Выходной – воскресенье. Лиц. № 34-01-000825 от 27.12.2007 г. выдана ФС по надзору в сфере здравоохранения и социального развития», размещенную на первой полосе газеты «Регион.Ру» № 35 от 7.12.2009 г., № 36 от 14.12.2009 г., поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.
2. Выдать ООО «Славинский и К» (400002, г. Волгоград, ул. Казахская, 1/5) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Выдать ООО «Волгоградское Агентство Информационных Технологий» (400057, г. Волгоград, пер. Ачинский, 3) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 КоАП РФ.

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ
по делу № 10-03-24-02/77-ВО

25 марта 2010 года

г. Волгоград

Комиссия Управления ФАС по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления,
член Комиссии, заместитель начальника отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой,
член Комиссии, старший государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой,
на основании своего решения от 25 марта 2010 года по делу № 10-03-24-02/77-ВО о признании ненадлежащей рекламу: «Медицинский центр «Славинский и К». Лечение позвоночника, суставов, головных болей, СВД. Лечение хронических заболеваний, бронхиальной астмы, аллергии, гастритов, полиартритов, дизбактериоза без лекарств. Антицеллюлитная программа: вакуумный массаж, озонотерапия, миостимуляция, липолиз. Имеются противопоказания. Консультация специалистов БЕСПЛАТНО. Тел.: 41-01-71, 8-909-394-17-60. Время работы: 10:00-17:00. Выходной – воскресенье. Лиц. № 34-01-000825 от 27.12.2007 г. выдана ФС по надзору в сфере здравоохранения и социального развития», размещенную на первой полосе газеты «Регион.Ру» № 35 от 7.12.2009 г., № 36 от 14.12.2009 г., поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г., и в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 33, частями 1, 6 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 46 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Славинский и К» (400002, г. Волгоград, ул. Казахская, 1/5) в течение 7 (семи) дней с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе – части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», а именно: при размещении в газете «Регион.Ру» рекламы медицинских услуг, оказываемых медицинским центром «Славинский и К», сопровождать ее предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, и отводить данному предупреждению не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).
2. ООО «Славинский и К» (400002, г. Волгоград, ул. Казахская, 1/5) представить в Управление ФАС по Волгоградской области письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 30 апреля 2010 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания антимонопольного органа ФАС России (территориальный орган ФАС России) вправе в соответствии со статьей 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 Волгоградской области в течение трех месяцев со дня вынесения предписания в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.