

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 3-01/04-2018

марта 2018 года г. Пенза, ул. Урицкого, 127

публичная часть решения объявлена 29 марта 2018 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев дело № 3-01/04-2018, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: по факту распространения рекламы

медицинских изделий, содержащей признаки нарушения части 7 статьи 5; части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

в действиях лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, индивидуального предпринимателя,

УСТАНОВИЛА:

в рамках осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе отделом контроля органов власти и рекламы рассмотрено следующее.

29 марта 2018 года на территории центрального универсального магазина «ЦУМ» (Пенза, ул. Кирова, 73), а именно в торговом зале и у входа в магазин, был обнаружен аудиоролик с рекламой медицинских изделий с признаками нарушения законодательства о рекламе.

Комиссией Пензенского УФАС России определением от 05.02.2018 по факту распространения рекламы медицинских изделий возбуждено дело № 3-01/04-2018 по признакам нарушения части 7 статьи 5 части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен индивидуальный предприниматель

рассмотрением Пензенского УФАС России от 26.02.2018 № 660-3 рассмотрение дела № 3-01/04-2018 откладывалось, срок рассмотрения дела был продлен до 05.03.2018.

на рассмотрении дела 29.03.2018 индивидуальный предприниматель не явилась. Адрес Пензенского УФАС России представила ходатайство о рассмотрении дела без ее участия. Кроме того, факт нарушения законодательства о рекламе ей была известна.

На основании представленных документов, Комиссия пришла к следующему выводу.

29 марта 2018 года на территории центрального универсального магазина «ЦУМ» (Пенза, ул. Кирова, 73), а именно в торговом зале и у входа в магазин, был обнаружен аудиоролик следующего содержания:

«Клиника контактной коррекции зрения предлагает широкий ассортимент контактных линз известных производителей. Однодневные, двухнедельные, для замены и традиционные, а также большой выбор цветных линз для голубых и темных глаз. Мы ждем вас. ЦУМ 1 этаж».

ответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, пространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, производитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности или мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама. Если словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

1) предназначаться для неопределенного круга лиц;

2) привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;

3) способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

Неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной зоны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного обращения в оборот.

Информация, распространяемая на территории центрального универсального здания «ЦУМ» (г. Пенза, ул. Кирова, 73), а именно в торговом зале и у входа в здание, содержит все определяющие правовые признаки рекламы, позволяющие идентифицировать ее именно в этом качестве и отличить от информации рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; следует строго заданные цели информирования: формирует и поддерживает интерес к объектам рекламирования и способствует их продвижению на рынке логичных услуг (по своему характеру разовым предложением не является) следовательно, является рекламой.

Объектом рекламирования является: товары - контактные линзы, предлагаемые методом контактной коррекции зрения.

Рассматриваемая реклама содержит информацию о продаже контактных линз.

В соответствии с частью 1 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «О основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинские изделия – это любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании друг с собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное транспортное обеспечение, и предназначенное 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 метаболитического действия на организм человека.

медицинские изделия допускаются для обращения на территории Российской Федерации только после их государственной регистрации. Контактные линзы являются медицинскими изделиями и включены в Государственный реестр медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий.

Следовательно, рассматриваемая реклама контактных линз является рекламой медицинских изделий.

Так как реклама содержит указание на медицинские изделия, следовательно, она должна соответствовать требованиям, предъявляемым законодательством.

Требования к рекламе медицинских изделий установлены статьей 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 24 ФЗ «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).

В исключений часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» не содержит.

Рассматриваемая реклама не содержит предусмотренного Федеральным законом «О рекламе» предупреждения о наличии противопоказаний или необходимости получения консультации специалистов, таким образом, она размещена с нарушением ч.7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с положениями части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если в этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители товара.

Поскольку распространение рекламы медицинских изделий направлено на информирование у потребителя желания воспользоваться ими, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные такой рекламой. Отсутствие информации с предупреждением о наличии противопоказаний при использовании медицинских изделий и необходимости предварительной консультации может привести к неблагоприятным последствиям.

Следовательно, рассматриваемая реклама содержит нарушение части 7 статьи 5 части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ответственность за нарушение части 7 статьи 5; части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламодатель (часть 6

ги 38 ФЗ «О рекламе»).

ранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном деле содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламоделателя – индивидуального предпринимателя, являющаяся вышеизложенное и основываясь на фактических обстоятельствах дела, комиссия пришла к выводу, что индивидуальный предприниматель нарушила требования части 7 статьи 5; части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 1 Закона о рекламе, целями данного закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализации права потребителей получения добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов недобросовестной рекламы.

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное нарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Статьей 33 Закона о рекламе предусмотрены полномочия антимонопольного органа на осуществление государственного надзора в сфере рекламы, в частности, выдавать рекламодателям, рекламораспространителям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В момент рассмотрения дела Комиссии Пензенского УФАС России предписания устранения нарушения требований части 7 статьи 5; части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» индивидуальным предпринимателем представлено не было. В связи с чем Комиссия Пензенского УФАС России считает целесообразным выдать предписание о прекращении нарушения требований рекламного законодательства.

Согласно части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ссылаясь на часть 2 пункта 1 статьи 33, часть 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

признать ненадлежащей рекламу медицинских изделий, распространяемую индивидуальным предпринимателем в январе 2018 года на территории центрального универсального магазина «ЦУМ» (г. Пенза, ул. Кирова, 73), а именно в торговом зале и у входа в магазин без соблюдения требований к сопровождению рекламы предупредительной надписью о наличии противопоказаний к их применению, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5; части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

выдать индивидуальному предпринимателю Волковой О.Ю. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Предписание изготовлено в полном объеме 29 марта 2018 года.

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