

ИП Д<...>

Октябрьская ул., 129

г.Рубцовск, 658200

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 022/05/7-1093/2019

Решение изготовлено в полном объеме 26 февраля 2020 года г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместителя руководителя управления,

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 022/05/7-1093/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещении в газете «Каменские известия» рекламы об оказании в магазине «ВЕКООПТИКА» по адресу: г.Камень-на-Оби, Пушкина ул., 25 услуг по компьютерному подбору очков и контактных линз в отсутствие лицензии на осуществление медицинской деятельности, в которой усматриваются признаки нарушения пункта 7 статьи 7 Федерального закона 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителя:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламодателя – ИП Д<...>, В<...> по доверенности от 11.03.2019г. (личность удостоверена на основании паспорта),

в отсутствие заявителя (извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

в Алтайское краевое УФАС России 20 ноября 2019 года на рассмотрение поступило обращение гражданина РФ о размещении в газете «Каменские известия» рекламы об оказании в магазине «ВЕКООПТИКА» по адресу: г.Камень-на-Оби, Пушкина ул., 25 услуг по компьютерному подбору очков и контактных линз в отсутствие лицензии на осуществление медицинской деятельности (вх. № 1915479).

В рассматриваемой рекламе антимонопольным органом усмотрены признаки нарушения пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и 16 декабря 2019 года возбуждено производство по настоящему делу.

Лицом, в действиях которого усмотрены признаки нарушения законодательства о рекламе, признан ИП Д<...>, разместивший рассматриваемую информацию в газете «Каменские известия».

Рассмотрение дела назначено на 11 часов 00 минут 14 января 2020 года.

14 января 2020 года рассмотрение дела Комиссией Алтайского краевого УФАС России отложено по причине отсутствия в материалах дела доказательств надлежащего извещения о дате, времени и месте рассмотрения дела ИП Д<...>, а также документов и материалов, истребуемых у индивидуального предпринимателя определением о возбуждении дела от 16.12.2019г.

Рассмотрение дела отложено до 11 часов 30 минут 18 февраля 2020 года, срок рассмотрения дела продлен до 28 февраля 2020 года.

ИП Д<...> представлены необходимые для разрешения дела документы и материалы, а также письменное пояснение по признакам нарушения законодательства о рекламе, согласно которому индивидуальный предприниматель считает, что целью распространения рассматриваемой рекламы являлось привлечение внимания потенциальных клиентов к магазину «ВЕКО-ОПТИКА», расположенному по адресу: г.Камень-на-Оби, ул. Пушкина, 25, а не к медицинской услуге, следовательно, объектом рекламирования выступает сам магазин, а не конкретная медицинская услуга. В даты, указанные в рекламе, как поясняет ИП Д<...>, велось консультирование ИП К<...>, имеющей соответствующий уровень образования, позволяющий ей заниматься медицинской деятельностью, на которую выдана лицензия, №ЛО-22-01-001166 от 15.03.2002г. Основанием для проведения в магазине «Веко-Оптика» консультирования послужил договор от 10.01.2019г., заключенный между ИП Д<...> и ИП К<...>, предметом которого является передача в безвозмездное пользование нежилого помещения, расположенного по адресу: г.Камень-на-Оби, Пушкина ул., 25. Указанный специалист в определенные дни приезжает в г.Камень-на-Оби в магазин «Веко-оптика», где проводит консультирование клиентов, которые записались на прием. Предварительная запись, о которой идет речь в рекламе, как поясняет ИП Д<...>, необходима, поскольку ИП К<...> находится в магазине «Веко-оптика» не на постоянной основе; она, в свою очередь, осуществляет консультирование клиентов, осуществляет консультирование клиентов, продажу линз в упаковке без подбора и примерки; после консультирования потребителю вручается инструкция по ношению линз, их применению, уходу за ними, которая дублирует устную консультацию специалиста. После консультации с указанным специалистом, потребителю предоставляется спектр услуг по продаже оправ для очков, солнцезащитных очков, контактных линз, линз очковых, а также аксессуаров для очков (цепочки, шнурки, очищающие салфетки и т.д.). В этом, как указывает ИП Д<...>, заключается маркетинг партнерских отношений, существующий между сторонами.

Указанные обстоятельства, как поясняет индивидуальный предприниматель, свидетельствуют об отсутствии в его действиях признаков нарушения законодательства о рекламе.

На заседании Комиссии, состоявшемся 18 февраля 2020 года, представитель ИП Д<...> В<...> доводы, изложенные индивидуальным предпринимателем ранее, поддержала в полном объеме.

Комиссия, исследовав материалы дела, заслушав доводы представителя стороны, пришла к следующим выводам.

Согласно материалам дела, в газете «Каменские известия» № 39 за 26.09.2019г. размещен рекламный модуль «ВНИМАНИЕ! 5 и 9 октября 2019 года в магазине «ВЕКООПТИКА» будет проводиться КОМПЬЮТЕРНЫЙ ПОДБОР ОЧКОВ И КОНТАКТНЫХ ЛИНЗ. Прием по записи. Наш адрес: ул. Пушкина, 25, тел. 8-961-233-90-92. ТРЕБУЕТСЯ КОНСУЛЬТАЦИЯ ВРАЧА. Лиц. № ФС-99-04-002461 от 12.03.2015г.».

В газете «Каменские известия» № 43 за 24.10.2019г. размещен рекламный модуль следующего содержания: «ВНИМАНИЕ! 2, 16 и 30 ноября 2019 года в магазине «ВЕКООПТИКА» будет проводиться КОМПЬЮТЕРНЫЙ ПОДБОР ОЧКОВ И КОНТАКТНЫХ ЛИНЗ. Прием по записи. Наш адрес: ул. Пушкина, 25, тел. 8-961-233-90-92. ТРЕБУЕТСЯ КОНСУЛЬТАЦИЯ ВРАЧА...».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует определению понятия «реклама» и направлена на формирование и поддержание интереса к магазину «ВЕКООПТИКА» и медицинским услугам по компьютерному подбору очков и контактных линз.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», медицинская услуга – медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное значение;

медицинское вмешательство - выполняемые медицинским работником и иным работником, имеющим право на осуществление медицинской деятельности, по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную направленность виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а также искусственное прерывание беременности;

медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях;

медицинская помощь - комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг.

Согласно Федеральному закону от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») подлежит лицензированию.

В соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н (ред. от 16.04.2019) услуги по компьютерному подбору очков и контактных линз относятся к медицинским (А23.26.001 – подбор очковой коррекции зрения, А23.26.002 – подбор контактной коррекции зрения).

В соответствии с лицензией № ФС-99-04-002461 от 12.03.2015г., копия которой в материалы дела предоставлена редакцией газеты «Каменские известия», а также ИП Данько Сергеем Васильевичем, индивидуальный предприниматель имеет право осуществлять деятельность по производству и техническому обслуживанию медицинской техники (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя). Согласно приложению № 1 к лицензии, работы (услуги) в составе лицензируемого вида деятельности, а именно: в части производства медицинской техники (изготовление по индивидуальным заказам пациентов медицинской техники, к которой предъявляются специальные требования по назначению медицинских работников и которая предназначена исключительно для личного использования конкретным пациентом) выполняются (оказываются) по следующим адресам: г.Рубцовск, Комсомольская ул., 142, пом. 3 и г.Барнаул, Молодежная ул., 40.

В едином реестре лицензий Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения информация о наличии у ИП Д<...> лицензии на оказание медицинских услуг по подбору очковой и контактной коррекции зрения по адресу: Пушкина ул., 25 в г.Камень-на-Оби отсутствует.

Публикация рекламы магазина «ВЕКООПТИКА», как указывает редакция газеты «Каменские известия», производилась в сопровождении лицензии № ФС-99-04-002461 от 12.03.2015г., предоставленной индивидуальным предпринимателем.

Закон о рекламе предъявляет общие требования к рекламе: «Реклама должны быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются».

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В рассматриваемой рекламе указан номер лицензии № ФС-99-04-002461 от 12.03.2015г., которая не предполагает оказание ИП Д<...> медицинских услуг по подбору очковой и контактной коррекции зрения.

Таким образом, реклама размещена с нарушением требований пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», так как у лица, рекламирующего услуги по компьютерному подбору очков и контактных линз, и оказываемые в магазине

«ВЕКООПТИКА» по улице Пушкина, 25 в г.Камень-на-Оби, лицензия на осуществление соответствующей медицинской деятельности отсутствует.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей.

Согласно статье 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7 настоящего Федерального закона, несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Материалами дела установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламной информации является ИП <...> г.Рубцовск, Октябрьская ул.,<...>.

Согласно части 2 статьи 33 Закона о рекламе, антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламораспространителям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссией антимонопольного органа установлено, что рекламируемые услуги по компьютерному подбору очков и контактных линз в магазине «ВЕКООПТИКА» в городе Камень-на-Оби по адресу: Пушкина ул., 25 периодически оказываются ИП Картушиной Галиной Алексеевной на основании партнерских отношений между ИП К<...> и ИП Д<...>, что подтверждается пояснениями индивидуального предпринимателя, а также договором от 10.01.2019г. безвозмездного пользования нежилым помещением в здании по улице Пушкина, 25 в г.Камень-на-Оби.

ИП К<...> на осуществление медицинской деятельности при осуществлении доврачебной медицинской помощи по: медицинской оптике имеет лицензию № ЛО-22-01-001166 от 15.03.2012г. Указанную деятельность ИП Картушина Г.А., согласно приложению № 1 к лицензии, имеет право осуществлять по адресу: Алтайский край, г.Рубцовск, Комсомольская ул., 142, пом. 3, однако, из обстоятельств дела и содержания рекламной информации следует, что указанная деятельность ею ведется периодически в магазине «ВЕКООПТИКА» в г.Камень-на-Оби, Пушкина ул., 25. Изложенные обстоятельства указывают на признаки нарушения лицензиатом лицензионных требований и условий при осуществлении медицинской деятельности.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1.Признать рекламу «ВНИМАНИЕ! 5 и 9 октября (2, 16 и 30 ноября) 2019 года в

магазине «ВЕКООПТИКА» будет проводиться КОМПЬЮТЕРНЫЙ ПОДБОР ОЧКОВ И КОНТАКТНЫХ ЛИНЗ. Прием по записи. Наш адрес: ул. Пушкина, 25, тел. 8-961-233-90-92. ТРЕБУЕТСЯ КОНСУЛЬТАЦИЯ ВРАЧА. Лиц. № ФС-99-04-002461 от 12.03.2015г.», размещенную в газете «Каменские известия» № 39 за 26.09.2019г., № 43 за 24.10.2019г., ненадлежащей, поскольку при ее размещении и распространении нарушено требование пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП Д<...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Алтайскому краю для решения вопроса о возбуждении в отношении ИП Д<...> дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Направить в ТО Росздравнадзора по Алтайскому краю информацию в части соблюдения ИП К<...> условий лицензирования.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>