

резольютивная часть оглашена 25 февраля 2014г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 03 марта 2014г.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: «...» – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: «...» – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует); «...» – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «...» - ведущий специалист–эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «...» - специалист–эксперт отдела контроля органов власти (отсутствует); «...» - специалист–эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует), кворум соблюден,

рассмотрев дело № СЮ04-03/2014-5Р, возбужденное в отношении ИП «...» и ООО «Телесемь в Ижевске» по факту размещения в журнале «Антенна-Телесемь» № 30 от 22-28 июля 2013 года, № 33 от 12-18 августа 2013 года, № 39 от 23-29 сентября 2013 года рекламной информации «Слуховые аппараты Радуга звуков...» признаками нарушения законодательства РФ о рекламе,

в присутствии представителя ООО «Телесемь в Ижевске» - «...», действующей на основании доверенности от 24.02.2014г.;

в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено производство по делу, - ИП «...», уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении № 42600970185101 от 19.02.2014г.),

УСТАНОВИЛА:

На основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике «О проведении плановой выездной проверки» от 07.11.2013г. № 376 была проведена плановая выездная проверка в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Телесемь в Ижевске» (ИНН 1831108277, ОГРН 1051800649449, адрес местонахождения: 426000, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Карла Маркса, 219А - 213) в период с 18 ноября 2013 года по 13 декабря 2013 года включительно, на предмет соблюдения обществом законодательства Российской Федерации о рекламе при осуществлении деятельности, связанной с размещением, изготовлением и распространением рекламы за период с 01 марта 2013 года по 30 ноября 2013 года.

В ходе проведения проверки было установлено распространение на странице 11 журнала «Антенна-Телесемь» № 30 от 22-28 июля 2013 года, на странице 85 журнала «Антенна-Телесемь» № 33 от 12-18 августа 2013 года, на странице 69 журнала «Антенна-Телесемь» № 39 от 23-29 сентября 2013 года рекламы «Слуховые аппараты Радуга звуков... Любые модели Индивидуальный подбор Настройка... Для исключения противопоказаний проконсультируйтесь со специалистом».

В указанной рекламе содержится фраза «для исключения противопоказаний проконсультируйтесь со специалистом». Вместе с тем, норма части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» требует включать в содержание рекламы лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники именно предупреждений о наличии противопоказаний к их применению, необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования или необходимости получения консультации специалистов. В связи с чем, рассматриваемая реклама содержит информацию, которая имеет признаки нарушения требований ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

Установлено, что рассматриваемая реклама размещалась на основании договора № EN-029 от 25.03.2013г., заключенного между ООО «Телесемь в Ижевске» и ИП «...».

Согласно условиям данного договора, ИП «...», являясь Заказчиком, поручает, а ООО «Телесемь в Ижевске», являясь Исполнителем, принимает на себя обязательства по размещению рекламных материалов в издании – журнал «Антенна-Телесемь. Ижевск».

30.01.2014г. Удмуртским УФАС России по факту распространения вышеуказанной рекламы было возбуждено дело № СЮ04-03/2014-5Р в отношении общества с ограниченной ответственностью «Телесемь в Ижевске» (426000, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Карла Маркса, 219А – 213, ИНН 1831108277, ОГРН 1051800649449) и индивидуального предпринимателя «...» по признакам нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2014-5Р было назначено на 25 февраля 2014 года в 11 часов 15 минут. У лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и информация.

21.02.2014г. ООО «Телесемь в Ижевске» представило письменные пояснения, где сообщается, что при размещении рекламного макета ИП «...» «Слуховые аппараты Радуга звука», общество расценивало указанную в макете фразу «Для исключения противопоказаний проконсультируйтесь со специалистом» как соответствующую требованиям части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе». Законодательство о рекламе требует сопровождать рекламу предупреждением о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалиста.

Как считает ООО «Телесемь в Ижевске», данные требования учтены в фразе «Для исключения противопоказаний проконсультируйтесь со специалистом». Иной смысловой нагрузки, по мнению общества, выражение «Для исключения противопоказаний» не несет.

ООО «Телесемь в Ижевске» сообщает, что для исключения вопросов в будущем введено требование для всех макетов о разделении фразы на две составляющие:

1. имеются противопоказания,
2. необходима консультация специалиста.

24.02.2014г. ИП «...» представила письменные пояснения и перечень слуховых аппаратов, реализуемых по состоянию на июль-сентябрь 2013 года.

В письменных пояснениях ИП «...» выражает мнение о том, что ответственность за нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», выразившемся в отсутствии в рекламе предупреждения о наличии противопоказаний к применению, необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования или необходимости получения консультации специалистов лежит на рекламодателе.

ИП «...» сообщает, что макет рассматриваемой рекламы предпринимателем и обществом согласовывался, но требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» не оговаривались.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 25 февраля 2014 года явилась «...» - представитель ООО «Телесемь в Ижевске», действующая на основании доверенности от 24.02.2014г.

Представитель ООО «Телесемь в Ижевске» пояснила, что макет рассматриваемой рекламы был предоставлен другим изданием, общество рассмотрело данный макет на соответствие законодательству Российской Федерации о рекламе. Согласно Федеральному закону «О рекламе», в рекламе медицинских изделий требуется предупреждение о наличии противопоказаний, однако, строго определенной фразы данного предупреждения в рассматриваемом законе не содержится.

Представитель ООО «Телесемь в Ижевске» сообщила, что фраза «Для исключения противопоказаний» обществом была расценена как свидетельствующая о наличии противопоказаний. Соответственно, нарушений законодательства о рекламе обществом усмотрено не было. Кроме того, штатный филолог ООО «Телесемь в Ижевске» сделал заключение о том, что рассматриваемая фраза соответствует требованиям части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, по состоянию на сегодняшний день данная реклама в журнале «Антенна-Телесемь» не распространяется.

Также, обществом представлено требование ко всем рекламным макетам о том,

что рассматриваемая фраза должна быть максимально приближена к требованиям закона «О рекламе».

Представитель ООО «Телесемь в Ижевске» уточняет, что ООО «Телесемь в Ижевске» был издан приказ о том, что любые макеты медицинских услуг должны сопровождаться фразой «Имеются противопоказания. Необходимо консультация специалиста».

25.02.2014г. Комиссия Удмуртского УФАС России рассмотрела ходатайство ИП «...» о рассмотрении данного дела в ее отсутствие, и с учетом имеющихся материалов, пришла к выводу о возможности рассмотрения дела в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено дело № СЮ04-03/2014-5Р.

Выслушав доводы представителя ООО «Телесемь в Ижевске», рассмотрев материалы дела № СЮ04-03/2014-5Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

На странице 11 журнала «Антенна-Телесемь» № 30 от 22-28 июля 2013 года, на странице 85 журнала «Антенна-Телесемь» № 33 от 12-18 августа 2013 года, на странице 69 журнала «Антенна-Телесемь» № 39 от 23-29 сентября 2013 года содержалась рекламная информация «Слуховые аппараты Радуга звуков... Любые модели Индивидуальные подбор Настройка... Для исключения противопоказаний проконсультируйтесь со специалистом».

Согласно п. 1) ст.3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемое сообщение адресовано неопределённому кругу лиц – потенциальным читателям журнала «Антенна-Телесемь», направлено на привлечение внимания к объектам рекламирования (слуховым аппаратам), формирование и поддержание интереса к ним, следовательно, является рекламой вышеуказанных медицинских изделий.

Размещение вышеуказанного рекламного сообщения осуществлялось на основании договора № EN-029 от 25.03.2013г. Исходя из договора, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП «...».

Согласно указанному договору, ООО «Телесемь в Ижевске» принимает на себя обязательства по размещению рекламных материалов в журнале «Антенна-Телесемь. Ижевск».

Оплата данных услуг подтверждена приходными кассовыми ордерами № 431 от 11.07.2013г. и № 494 от 02.08.2013г., актами выполненных работ № EN-126 от 17.07.2013г. и № EN-139/1 от 07.08.2013г.

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС 77-33959 от 07.11.2008г. учредителем и редакцией журнала «Антенна-Телесемь. Ижевск» является ООО «Телесемь в Ижевске». ООО «Телесемь в Ижевске» (426057, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Карла Маркса, 219А – 213, ИНН 1831108277, ОГРН 1051800649449) является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, как лицо, которое осуществило распространение данной рекламы с помощью журнала «Антенна-Телесемь» № 30 от 22-28 июля 2013 года, № 33 от 12-18 августа 2013 года, № 39 от 23-29 сентября 2013 года

В рассматриваемой рекламной информации объектом рекламирования являются медицинские изделия – слуховые аппараты.

Согласно статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные 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 метаболического воздействия на организм человека.

Пункт 9444 Единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.12.2009 г. N 982, относит слуховые аппараты к разделу «Приборы и аппараты для лечения, наркотные. Устройства для замещения функций органов и систем организма».

Кроме того, согласно «ОК 034-2007 (КПЕС 2002). Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности», принятому и введенному в

действие Приказом Ростехрегулирования от 22.11.2007 N 329-ст, аппараты слуховые (позиция 33.10.18.110) относятся к разделу «D Продукция обрабатывающих производств», подразделу «DL Оборудование электрическое и оптическое», «33 Изделия медицинские: приборы и инструменты для измерения, контроля испытаний, навигации, управления; приборы оптические, фото- и кинооборудование, часы».

Согласно статьи 11.1 Федерального закона от 24.11.1995 N 181-ФЗ «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации», слуховые аппараты относятся к техническим средствам реабилитации инвалидов.

На основании приказа Минтруда России от 18.02.2013 N 65н «Об утверждении перечня показаний и противопоказаний для обеспечения инвалидов техническими средствами реабилитации», медицинскими противопоказаниями для обеспечения инвалидов техническими средствами реабилитации являются относительные медицинские противопоказания: при бинауральном слухопротезировании ребенка-инвалида – наличие плоской аудиограммы (одно ухо) и крутонисходящей аудиограммы (другое ухо), ретрокохлеарное поражение; невозможность протезирования одного из ушей; нарушение функции вестибулярного аппарата; острые и обострения хронических воспалительных процессов в наружном и среднем ухе в первые месяцы после перенесенного церебрального менингита или улучшающих слух операций.

Таким образом, при использовании слуховых аппаратов имеются определенные противопоказания.

Частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что 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 спорной рекламе «Слуховые аппараты Радуга звуков... Любые модели Индивидуальные подбор Настройка...» содержится информация: «Для исключения противопоказаний проконсультируйтесь со специалистом», которая не соответствует требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, поскольку норма части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» требует включать в содержание рекламы лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники именно предупреждений о наличии противопоказаний к их применению, необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования или необходимости получения консультации специалистов, выражено в императивной форме.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе «Слуховые аппараты Радуга звуков...», размещенной на странице 11 журнала «Антенна-Телесемь» № 30 от 22-28 июля 2013 года, на странице 85 журнала «Антенна-Телесемь» № 33 от 12-18 августа 2013 года, на странице 69 журнала «Антенна-Телесемь» № 39 от 23-29 сентября 2013

года, содержится информация о рекламе медицинских изделий, но отсутствует ненадлежащее предупреждение о возможных противопоказаниях и необходимости консультации специалистов, что является нарушением части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 24 настоящего Федерального закона.

Таким образом, ИП «...» как рекламодателем ненадлежащей рекламы «Слуховые аппараты Радуга звуков...», размещенной в журнале Антенна-Телесемь» № 30 от 22-28 июля 2013 года, № 33 от 12-18 августа 2013 года, № 39 от 23-29 сентября 2013 года, нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 7, 8 и 11 статьи 24 настоящего Федерального закона.

ООО «Телесемь в Ижевске», как рекламодателем ненадлежащей рекламы «Слуховые аппараты Радуга звуков...», размещенной в журнале Антенна-Телесемь» № 30 от 22-28 июля 2013 года, № 33 от 12-18 августа 2013 года, № 39 от 23-29 сентября 2013 года, нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Поскольку рассматриваемая реклама в журнале Антенна-Телесемь» по состоянию на сегодняшний день не размещается, Комиссия Удмуртского УФАС России считает нецелесообразным выдавать ИП «...» и ООО «Телесемь в Ижевске» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В связи с малозначительностью совершенного правонарушения, Комиссия считает нецелесообразным передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ИП «...», а также в отношении ООО «Телесемь в Ижевске» и его виновного должностного лица, производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. № 508, п. 3.58, 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы

по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23 ноября 2012 г. N 711/12, Комиссия Удмуртского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Слуховые аппараты Радуга звуков... Любые модели Индивидуальные подбор Настройка... Для исключения противопоказаний проконсультируйтесь со специалистом», размещенную на странице 11 журнала «Антенна-Телесемь» № 30 от 22-28 июля 2013 года, на странице 85 журнала «Антенна-Телесемь» № 33 от 12-18 августа 2013 года, на странице 69 журнала «Антенна-Телесемь» № 39 от 23-29 сентября 2013 года,

ненадлежащей, нарушающей часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП «...» рекламодателем, нарушившим требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Признать ООО «Телесемь в Ижевске» рекламораспространителем, нарушившим требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

4. Не выдавать ИП «...» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

5. Не выдавать ООО «Телесемь в Ижевске» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

6. Не передавать материалы дела № СЮ04-03/2014-5Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ИП «...» производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. Не передавать материалы дела № СЮ04-03/2014-5Р уполномоченному

должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Телесемь в Ижевске» и его виновного должностного лица производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»