

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ**

Р

Е

25 октября 2010 года
(изготовление решения в полном
объеме)
12 октября 2010 года
(оглашение резолютивной части решения)

№ 03-01/5120

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе <...>, рассмотрев дело № Р 19-08/10 по факту распространения ООО «ЛадаМед» рекламы следующего содержания: **«Независимая лаборатория Инвитро. Медицинские анализы. Более 1000 видов исследований: цитология, гистология, биохимия, микробиология, онкомаркеры, инфекции, гормоны, аллергены, иммунология, ПЦР-диагностика, генетические исследования, анализ почвы и воды. КОНСУЛЬТАЦИЯ ВРАЧА. 8(8212) 25-00-74, 8-800-200-363-0. www.invitro.ru»** (далее - рассматриваемая реклама, реклама Инвитро), расположенной по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Орджоникидзе, д. 33/45, с признаками нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»),

в отсутствие представителя заявителя - ООО «МедБизнесКонсалтинг», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела Определением № 03-01/3987 от 06.09.2010, которое согласно уведомлению № 16700026958590 от 07.09.2010 о направлении почтового оправления получено 16.09.2010;

в присутствии представителей:

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства - ООО «ЛадаМед», <...>, действующей на основании доверенности от 26.05.2010; <...>, действующей на основании доверенности от 08.10.2010;

- заинтересованного лица: ООО «Фирма Тимофей» - <...>, в соответствии с Выпиской из ЕГРЮЛ от 14.09.2010,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми поступило заявление ООО «МедБизнесКонсалтинг» (далее – Заявитель) от 27.05.2010 (вх. № 2575 от 07.06.2010) по факту нарушения законодательства о рекламе при размещении рекламы Инвитро, расположенной по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Орджоникидзе, д. 33/45.

В результате рассмотрения заявления установлено следующее.

На штендере, расположенном в непосредственной близости от входной двери в помещение лаборатории Инвитро по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Орджоникидзе, д. 33/45 размещена информация следующего содержания: «Независимая лаборатория Инвитро. Медицинские анализы. Более 1000 видов исследований: цитология, гистология, биохимия, микробиология, онкомаркеры, инфекции, гормоны, аллергены, иммунология, ПЦР-диагностика, генетические исследования, анализ почвы и воды. КОНСУЛЬТАЦИЯ ВРАЧА. 8(8212) 25-00-74, 8-800-200-363-0. www.invitro.ru».

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона «О рекламе» - 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена при помощи штендера, расположенного в непосредственной близости от входной двери в помещение лаборатории Инвитро по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар,

ул. Орджоникидзе, д. 33/45;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: лаборатории Инвитро и оказываемым ею услугам, формирование и поддержание интереса к лаборатории Инвитро, оказываемым ею услугам и их продвижение на рынке.

Таким образом, информация, распространенная на стендере, расположенном в непосредственной близости от входной двери в помещение лаборатории Инвитро по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Орджоникидзе, д. 33/45, является рекламой.

В соответствии с ч. 7 ст. 24 Закона «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).

В соответствии с ч. 4 ст. 2 Закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

В соответствии с п. 2.1. Устава ООО «Независимая лаборатория Инвитро» предметом деятельности общества, в том числе является:

- лабораторная диагностика, в том числе: общеклинические (неинвазивные) методы исследования, биохимические, вирусологические, гематологические, генетические, иммунологические, клинко-морфологические (гистологические), микробиологические, молекулярно-биологические, паразитологические, химико-токсикологические, цитологические исследования;

- доврачебная медицинская помощь, в том числе: лабораторная диагностика, сестринское дело, акушерское дело, медицинские осмотры;

- амбулаторно-поликлиническая медицинская помощь при осуществлении первичной медико-санитарной помощи: клиническая лабораторная диагностика, ультразвуковая диагностика; при осуществлении специализированной медицинской помощи: акушерство и гинекология, клиническая лабораторная диагностика, лабораторная микология, ультразвуковая диагностика.

Как следует из письма ФАС России № АК/16754 от 31.05.2010 (вх. № 2677 от 15.06.2010), в соответствии с п. 4 Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22.01.2007 № 30, медицинская деятельность предусматривает выполнение работ (услуг) по оказанию доврачебной, амбулаторно-поликлинической, стационарной, высокотехнологичной, скорой и санаторно-курортной медицинской помощи в соответствии с перечнем, содержащимся в приложении 1 к указанному Положению. Указанным перечнем к медицинским услугам отнесены как услуги конкретных врачей по профилю деятельности, так и медицинские осмотры различных видов. С учетом изложенного, реклама, содержащая сведения о приеме (осмотре, консультации) медицинских работников, должна признаваться рекламой медицинских услуг, на которые распространяются требования ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе». При оценке рекламы, объектом рекламирования, в которой выступает медицинское учреждение, следует исходить из того, что согласно ч. 4 ст. 2 Закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении которого данным Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Приказом Минздрава Российской Федерации № 268 от 16.07.2001 введен в действие Общероссийский классификатор «Сложные и комплексные медицинские услуги» (далее - ОК СКМУ), в соответствии с которым в разделе 01 «Услуги-врача лечебно-диагностические» представлен перечень лечебно-диагностических услуг, формирующий этапы процесса оказания медицинской помощи. Услуга консультация врача-специалиста входит в раздел 01 «Услуги врача лечебно-диагностические» вышеуказанного классификатора, где в соответствии с

установленным перечнем медицинских специальностей перечислен каждый вид медицинской услуги по консультации врача специалиста в соответствии с классовыми разделами (коды с 01.001 до 01.068.02).

Согласно письменным пояснениям Минздрава по Республике Коми № 01-33/16194 от 30.08.2010 (вх. № 4108 от 01.09.2010), в соответствии с приказом Минздрава Российской Федерации от 10.04.2001 № 113 «О введении в действие отраслевого классификатора «Простые медицинские услуги» зарегистрированы следующие генетические исследования: код 09.31.002 - исследование амниотической жидкости генетическое; код 09.31.003 - исследование ворсин хориона генетическое. В соответствии с ОК СКМУ - прием (осмотр, консультация) - производимые по определенному плану, действия врача, при возникновении у пациента потребности в медицинской помощи, представляет собой сложную или комплексную медицинскую услугу, дающую возможность составить представление о состоянии организма пациента, результатом которого является профилактика, диагностика или лечение определенного заболевания, синдрома. Из пояснений следует, что иные перечисленные в рекламе услуги в числе медицинских в указанных классификаторах не зарегистрированы.

Таким образом, услуги: генетические исследования и консультация врача являются медицинскими услугами.

С л е д о в а т е л ь н о , н а р а с с м а т р и в ст. 24 Закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В рекламе Инвитро отсутствует предусмотренное ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе» предупреждение.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе содержится нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, предусмотренное ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе».

Частью 6 статьи 38 Закона «О рекламе» предусмотрено, что ответственность за распространение рекламы, не соответствующей требованиям ч. 7 ст. 24 настоящего Закона, несет рекламодатель.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и(или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона «О рекламе» ответственность за распространение рекламы, не соответствующей требованиям ч. 7 ст. 24 настоящего Закона, несет рекламораспространитель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Закона «О рекламе» рекламораспространитель -лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона «О рекламе» рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Распространение рассматриваемой рекламы с нарушением ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе» имело место в период с мая 2010 года по июль 2010 года.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламодателем, рекламораспространителем рекламы Инвитро является ООО «ЛадаМед», юридический адрес: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Орджоникидзе, д. 33/45; рекламопроизводителем ООО «Фирма Тимофей», юридический адрес: 167001, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. К. Маркса, д. 180/1, почтовый адрес: 167001, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Коммунистическая, д. 41-а, что подтверждается нижеследующим.

Письмом № 07-10/14 от 14.07.2010 (вх. 3580 от 30.07.2010) ООО «Независимая лаборатория Инвитро» пояснило, что лаборатория Инвитро не осуществляло размещение рекламы, указанной в запросе Коми УФАС России. Данная реклама размещена ООО «ЛадаМед» на основании договора коммерческой концессии № 100 от 15.06.2009 и агентского договора № 100 от 15.06.2009, заключенных с лабораторией Инвитро. На основании указанного договора ООО «ЛадаМед» имеет право размещать рекламу с использованием товарного знака «Инвитро», а также коммерческого обозначения «Инвитро». Все рекламные материалы, в с о о т в е т с т в и д о г о в о р о м , п о д г о т о в л е н ы в ы с т у п и л о р е к л а м о д а т е л е м р е к л

Из письма № 07.07.2010 (вх. № 3258 от 12.07.2010) ООО «ЛадаМед» и представленных в Коми УФАС России копий документов следует, что рекламодателем, рекламодателем, рекламодателем рекламы Инвитро является ООО «ЛадаМед», рекламопроизводителем ООО «Фирма Тимофей». Согласно агентскому договору № 100 от 15.06.2009, заключенному ООО «Независимая лаборатория Инвитро» с ООО «ЛадаМед», последнее действует в рамках настоящего договора коммерческой концессии, принимает по поручению ООО «Независимая лаборатория Инвитро» (далее - лаборатория Инвитро) обязательства от своего имени, в интересах и по поручению лаборатории Инвитро заключать с физическими лицами (пациентами) договоры оказания платных медицинских услуг (проведение лабораторных исследований биологического материала пациентов (для передачи их лаборатории Инвитро) и выдачу пациентам результатов лабораторных исследований биологического материала, подготовленных лабораторией Инвитро.

Для изготовления щтендера с рекламой Инвитро ООО «ЛадаМед» обратилось в ООО «Фирма Тимофей». Макет рассматриваемой рекламы согласовывался сторонами путем обмена письмами по электронной почте. При использовании данного макета претензий у сторон друг к другу не возникало. ООО «ЛадаМед» согласилось с изготовленной ООО «Фирма Тимофей» рекламой, оплатило ее изготовление, разместило по адресу: г. Сыктывкар, ул. Оржоникидзе, д.33/45, претензий к рекламопроизводителю, Общество не имеет.

П у н к т о д а т о в о р а ф р е н д ы п о м е щ е н и я о т 08.06.2009, заключенного между арендодателем в лице <...> и О О О « Л а д а М е д » предусмотрено, что переданные в аренду нежилые помещения общей площадью 177, 7 кв. м предназначены для осуществления ООО «ЛадаМед» медицинских консультаций и лечения в области общей и специальной медицины, диагностических, терапевтических, косметологических услуг, а также иной деятельности, непосредственно связанной с осуществлением данных услуг.

Из письменных пояснений, представленных ООО «ЛадаМед» в материалы рекламного дела письмом от 19.08.2010 (вх. № 4000 от 24.08.2010) усматривается, что ООО «ЛадаМед» признало факт нарушения рекламного законодательства. В соответствии с выявленным фактом нарушения законодательства о рекламе, ООО «ЛадаМед» проведена внутренняя служебная проверка, по результатам которой установлена вина администратора-кассира медицинского офиса «Независимая лаборатория Инвитро» <...>, на которую, в силу должностной инструкции, возложена обязанность по контролю за наличием на территории медицинского офиса рекламной продукции ООО «ЛадаМед» и сотрудничающих с ним центров, осуществление заказов рекламной продукции, согласование рекламных макетов. В связи с нарушением рекламного законодательства, допущенного по вине <...>, на нее наложено дисциплинарное взыскание: объявлено замечание. При проведении проверки по данному факту администратор <...> пояснила, что надпись: «Консультация врача» в рассматриваемой рекламе носит предупредительный характер в соответствии с требованиями ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе». Из пояснений <...> усматривается, что в январе 2010 года она передала в ООО «Фирма Тимофей» образец макета для согласования и последующего изготовления щтендера. Однако при оформлении текста макета рекламы, в части, касающейся обязательного указания предупреждения о необходимости проконсультироваться с врачом, она пропустила слово «необходима», вследствие чего получилась фраза: «Консультация врача», вместо запланированной «Необходима консультация врача». После чего, она отправила макет на согласование, не заметив ошибки.

Из письма ООО «Фирма Тимофей» (вх. № 4657 от 05.10.2010), имеющегося в материалах рекламного дела следует, что 22.01.2010 в ООО «Фирма Тимофей» обратилась <...>, работник ООО «ЛадаМед» с заказом на изготовление щтендера с рекламой. <...> принесла с собой распечатанный эскиз с согласованием и диск в TIF формате с этим макетом. На дополнительные замечания ответила, что дополнять другой информацией согласованный ею макет рекламы «Независимая лаборатория Инвитро» нельзя. Товар забрали от них представители ООО «ЛадаМед» по доверенности 25.01.2010.

Изложенное подтверждается представленными копиями документов: доверенности № Ц 0000015; товарной накладной № 7 от 25.01.2010; платежного поручения № 20 от 26.02.2010.

В ходе рассмотрения рекламного дела ООО «ЛадаМед» признало факт нарушения требований ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе» и указало, что реклама на щтендере распространялась в период с мая 2010 года по июль 2010 года. После получения запроса из Коми УФАС России, директором ООО «ЛадаМед» был издан приказ № 10 от 26.06.2010 «О замене щтендера» в связи с необходимостью устранения нарушения рекламного законодательства. Щтендер с рекламой, после устранения в ней нарушения требований рекламного законодательства был вновь установлен Обществом в начале сентября 2010 года.

Из материалов рекламного дела № Р 19-08/10 усматривается, что ООО «ЛадаМед» должных

мер по контролю соответствия рассматриваемой рекламы требованиям ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе» не принято.

Комиссия в ходе рассмотрения рекламного дела установила, что нарушение рекламного законодательства произошло по вине ООО «ЛадаМед» - рекламодателя, который в силу рекламного законодательства несет ответственность за содержание рекламы и должен предпринимать все необходимые меры в той степени, которая обеспечивает соблюдение необходимых норм и правил. Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламодатель - ООО «ЛадаМед» ни на стадии подготовки макета рекламы, ни на этапе приемки изготовленной рекламы, а также ни на стадиях ее размещения, распространения, в том числе и как рекламораспространитель, не предприняло мер к контролю за содержанием рекламы и соответствием ее требованиям рекламного законодательства.

Таким образом, нарушение требований ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе» произошло по вине ООО «ЛадаМед».

Вины рекламопроизводителя ООО «Фирма Тимофей» в нарушении требований ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе» Комиссия не усматривает.

Согласно п. 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации № 508 от 17.08.2006 при добровольном устранении лицом совершенного нарушения, антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая, что на дату рассмотрения дела распространение рассматриваемой рекламы прекращено, Комиссия сочла возможным не выдавать ООО «ЛадаМед» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, п. 3.55 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Коми УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: **«Независимая лаборатория Инвитро. Медицинские анализы. Более 1000 видов исследований: цитология, гистология, биохимия, микробиология, онкомаркеры, инфекции, гормоны, аллергены, иммунология, ПЦР-диагностика, генетические исследования, анализ почвы и воды. КОНСУЛЬТАЦИЯ ВРАЧА. 8(8212) 25-00-74, 8-800-200-363-0. www.invitro.ru»,** ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе и прекращении распространения рекламы, указанной в п. 1 настоящего Решения, ООО «ЛадаМед» не выдавать, в связи с тем, что на дату принятия настоящего Решения, распространение рассматриваемой рекламы прекращено.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ООО «ЛадаМед» дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 25 октября 2010 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.