

РЕШЕНИЕ

05 сентября 2011 года

г.Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Смирнов С.В.	-	председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
Михайлова Н.В.	-	член Комиссии, главный специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,
Гришков Д.А.	-	член Комиссии, старший специалист 1 разряда отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции.

рассмотрев дело № 180-ФАС52-07/11, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Техстрой» (606440, Нижегородская область, г.Бор, ул.Рослякова, д.19), ООО «Техстрой-НН» (603081, г.Н.Новгород, ул.Крылова, д.7, кв.44) по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Айболит-2000» (603108, г.Н.Новгород, ул.Электровозная, д.7Г), по признакам нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», в отсутствие представителей обществ,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 24.02.2011 поступило обращение ООО «Айболит-2000», в котором сообщается о том, что 22 февраля 2011 года на сайте www.tehstroy-nn.ru ООО «Техстрой» распространяется рекламное сообщение о реализации обществом медицинской мебели – кроватей функциональных, кресел донора, которые зарегистрированы как медицинское оборудование (код ОКП 94 5210). По мнению заявителя, реклама ООО «Техстрой» содержит признаки нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г №38-ФЗ «О рекламе».

Согласно пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара.

Таким образом, продукция на сайте должна быть размещена в разделе «Медицинская техника». Рекламное сообщение об указанной продукции, размещенное в разделе «Медицинская мебель» сайта без указания на то, что это «Медицинская техника», содержит не соответствующие действительности сведения о характеристиках товара, то есть содержит признаки нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В связи с указанными обстоятельствами, Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 22 марта 2011 года вынесло Определение о возбуждении дела по признакам нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «Техстрой».

В соответствии с пунктом 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 года № 508, в случае если при подготовке дела к рассмотрению или во время рассмотрения дела антимонопольным органом будет установлено, что решение по делу может быть вынесено в отношении ненадлежащего лица, антимонопольный орган обязан по ходатайству лиц, участвующих в деле, либо по собственной инициативе принять решение о замене такого лица.

Определением от 02.06.2011 года к участию в рассмотрении дела было привлечено ООО «Техстрой-НН» в качестве ответчика.

Заслушав доводы представителей заявителей и ответчиков, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.

Комиссия установила, что на сайте www.tehstroy-nn.ru в период с 22.02.2011 по 18.03.2011 года распространялась информация о производственной деятельности ООО «Техстрой», на сайте содержался прайс-лист выпускаемой ООО «Техстрой» продукции. Специалистами Нижегородского УФАС России 18.03.2011 года составлен акт осмотра сайта www.tehstroy-nn.ru.

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара. Пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что товар это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанное сообщение является рекламой, так как ориентировано на неопределенный круг лиц и направлено на мотивацию потребителя рекламы к тому, чтобы воспользоваться предложенной услугой, в том числе приобретением медицинской мебели и техники. Объектом рекламирования является как реализуемый ООО «Техстрой» товар, так и само общество.

В разделе сайта «Главная/Каталог/Медицинская мебель» распространялось рекламное сообщение о следующей продукции общества:

- кресло донора для медицинских учреждений с принадлежностями в следующих исполнениях: КД –«Техстрой-1», КД –«Техстрой-2», КД –«Техстрой-3», КД –«Техстрой-4», КД –«Техстрой-5», КД –«Техстрой-6», КД –«ТС складное»;
- кровати функциональные в следующих исполнениях: КФЗ-«Техстрой-1», КФЗ-«Техстрой-2», КФЗ-«Техстрой-3».

Согласно статьи 17 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежит, в том числе, производство медицинской техники; техническое обслуживание медицинской техники (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя); изготовление протезно-ортопедических изделий по заказам граждан.

Постановлением Госстандарта РФ от 30.12.1993 N 301 утверждён «ОК 005-93. Общероссийский классификатор продукции, коды 52 0000 - 98 9934» (дата введения 01.07.1994). Согласно Классификатору под кодом 56 2100 регистрируется «Мебель медицинская, лабораторная», под кодом 94 000 (с последующими подкодами) - «Медицинская техника».

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 30.10.2006 № 735 утверждён Административный регламент Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по

исполнению государственной функции по регистрации изделий медицинского назначения, в пункте 1.3 которого говорится о том, что регистрации подлежат все изделия медицинского назначения, предполагаемые к медицинскому применению на территории Российской Федерации и включающие в себя приборы, аппараты, инструменты, устройства, комплекты, комплексы, системы с программными средствами, оборудование, приспособления, перевязочные и шовные средства, стоматологические материалы, наборы реагентов, контрольные материалы и стандартные образцы, калибраторы, расходные материалы для анализаторов, изделия из полимерных, резиновых и иных материалов, программное обеспечение, которые применяют в медицинских целях по отдельности или в сочетании между собой и которые предназначены для:

- профилактики, диагностики (in vitro), лечения заболеваний, реабилитации, проведения медицинских процедур, исследований медицинского характера, замены и модификации частей тканей, органов человека, восстановления или компенсации нарушенных или утраченных физиологических функций, контроля над зачатием;

- воздействия на организм человека таким образом, что их функциональное назначение не реализуется путем химического, фармакологического, иммунологического или метаболического взаимодействия с организмом человека, однако способ действия которых может поддерживаться такими средствами.

На указанную медицинскую мебель имеются регистрационные удостоверения ФСР 2010/07709 от 17 мая 2010 года, № ФСР 2007/00438 от 03 августа 2007 года, № ФСР 2009/05291 от 09 июля 2009 года.

Согласно «ОК 005-93. Общероссийский классификатор продукции, коды 52 0000 – 98 9934», продукция зарегистрирована под кодом 94 0000 «Медицинская техника», о чем указано в регистрационных удостоверениях.

Согласно пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара.

Таким образом, продукция: кресло донора для медицинских учреждений с принадлежностями в следующих исполнениях: КД –«Техстрой-1», КД –«Техстрой-2», КД –«Техстрой-3», КД –«Техстрой-4», КД –«Техстрой-5», КД –«Техстрой-6», КД –«ТС складное»; кровати функциональные в следующих исполнениях: КФЗ-«Техстрой-1», КФЗ-«Техстрой-2», КФЗ-«Техстрой-3» на сайте должны быть размещены в разделе «Медицинская техника». Рекламуемые на сайте www.tehstroi-nn.ru товары размещались на странице под названием «Медицинская мебель», что противоречит официальной регистрации продукции как медицинской техники и содержит не соответствующие действительности сведения о характеристиках товара.

Таким образом, рекламное сообщение, размещенное на сайте www.tehstroi-nn.ru, противоречит требованиям пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

ООО «Техстрой» в отзыве от 07.04.2011 года (исх.№ 10) и в ходе рассмотрения дела указало, что в настоящее время своего Интернет-сайта не имеет. ООО «Техстрой» представлено письмо ПК «Интернет-Проект» от 06.05.2010 года № 5, согласно которому Производственный кооператив не возражает против расторжения договора от 23.05.2007 года № 41 с 06.05.2010 года, который также представлен в материалы дела.

Согласно ответа ЗАО «Региональный Сетевой Информационный Центр» от 10.05.2011 года (исх.№ 569-С) на запрос Нижегородского УФАС России, администратором домена второго уровня tehstroi-nn.ru в период с 22 февраля и по настоящее время является ООО «Техстрой-НН».

Согласно письма от 30.06.2011 года ЗАО «Региональный Сетевой Информационный Центр» 22 февраля 2011 года была произведена передача прав на домен www.tehstroi-nn.ru от Мамонова Константина Александровича к ООО «Техстрой-НН».

Нижегородское УФАС России сделало запрос от 08.07.2011 года (исх.№ 07/6016) в адрес Мамонова К.А. В ответе от 27.07.2011 года Мамонов К.А. пояснил, что регистрация сайта на его имя произошла без его ведома и согласия, данные паспорта являются вымышленными. 29 сентября 2011 года Мамоновым К.А. была дана доверенность на имя Фурукиной Валентины Алексеевны. В доверенности указано, что она выдана для передачи прав на доменное имя www.tehstroi-nn.ru новому администратору ООО «Техстрой-НН», ИНН 5261071823, местонахождение: 603081, н.Н.Новгород, ул.Крылова, д.7, кв.44.

ООО «Техстрой-НН» представило договор от 07.05.2010 года № 81 на поддержку Интернет-сайта, заключенный с ПК «Интернет-Проект». Согласно предмета договора, заказчик ООО «Техстрой-НН» поручает, а исполнитель ПК «Интернет-Проект» осуществляет техническую поддержку программного обеспечения Интернет-сайта заказчика www.tehstroi-nn.ru; регистрацию электронных почтовых ящиков; регистрацию дополнительных доменных имен сайта в «Региональном Сетевом Информационном центре».

ООО «Техстрой-НН» также представлены акты выполненных работ: от 22.09.2010 года об оплате услуг по продлению доменного имени www.tehstroi-nn.ru в период с 05.10.2010 года по 04.11.2011 года; от 05.03.2011 года об оплате услуг по изменению на сайте www.tehstroi-nn.ru; от 23.05.2011 года об оплате услуг по поддержке сайта www.tehstroi-nn.ru в период с 01.06.2011 года по 31.05.2012 года.

Рассмотрев представленные документы, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателем рекламного сообщения является ООО «Техстрой-НН».

Согласно пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Как следует из представленных документов, администратором доменного имени www.tehstroi-nn.ru, то есть владельцем сайта в период с февраля по 18 марта 2011 года являлось ООО «Техстрой-НН». Обществом заключен договор по поддержке программного обеспечения Интернет-сайта, общество заказывало услуги по изменению сайта, то есть активно использовало сайт и являлось лицом, которое определяло его содержание и наполнение.

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России полагает, что ООО «Техстрой-НН» являлось рекламодателем рекламного сообщения медицинской мебели и медицинской техники, размещенного на сайте www.tehstroi-nn.ru.

Следовательно, реклама ООО «Техстрой-НН», размещенная на сайте www.tehstroi-nn.ru в период с 22 февраля 2011 года по 18 марта 2011 года противоречит требованиям пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

На момент рассмотрения дела реклама на сайте www.tehstroi-nn.ru соответствует требованиям рекламного законодательства, в связи с чем, Комиссия Нижегородского УФАС России предписание об устранении правонарушения не выдает.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламное сообщение общества с ограниченной ответственностью «Техстрой-НН», размещенное на сайте www.tehstroi-nn.ru в период с 22 февраля 2011 года по 18 марта 2011 года, поскольку оно противоречит требованиям пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 06 сентября 2011 года.

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