

резольютивная часть оглашена 24 января 2014г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 28 января 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; «...» – 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 № СЮ04-03/2013-173Р, возбужденное в отношении ИП «...» и ФГУП «Почта России» по факту размещения в газете «Лидер Почта» №39 (546) 11 октября 2013г рекламы «ЛЕЧЕНИЕ АЛКОГОЛИЗМА...», с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе,

в присутствии юрисконсульта УФПС УР - Филиал ФГУП «Почта России» - «...», действующей на основании доверенности от 22.02.2013г.;

в отсутствии лиц, в отношении которых возбуждено производство по делу:

- ИП «...», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (21.01.2014г. на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России был объявлен перерыв до 24.01.2014г. в 11 часов 00 минут в присутствии ИП «...»),

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, специалистами Удмуртского УФАС России установлен факт распространения в рекламной газете «Лидер Почта» №39 (546) 11 октября 2013г. рекламы следующего содержания: «ЛЕЧЕНИЕ АЛКОГОЛИЗМА выведение из запоя на дому Анонимно для исключения противопоказаний проводятся консультации специалистов» с указанием адреса и телефонов.

В целях надзора за соблюдением законодательства о рекламе, установления наличия/отсутствия нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», Приказом Удмуртского УФАС России от 18 октября 2013 года № 340 была

возбуждена внеплановая документарная проверка соблюдения ФГУП «Почта России» (адрес: г.Москва, Варшавское шоссе, 37, ИНН 7724261610, ОГРН 1037724007276) законодательства Российской Федерации о рекламе при размещении в газете «Лидер Почта» №39 (546) 11 октября 2013г. вышеуказанной рекламы.

31.10.2013г. филиал УФПС УР - филиал ФГУП «Почта России» во исполнение пп. 10.1-10.10 Приказа Удмуртского УФАС России от 18 октября 2013 года № 340 представил в Удмуртское УФАС России копию Устава ФГУП «Почта России», копию положения об УФПС УР – филиале ФГУП «Почта России», копию Свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ №015132724, копию Свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ №015132725, копию выписки из ЕГРЮЛ, копию положения о группе продаж сетевых услуг УФПС УР – филиала ФГУП «Почта России», копию свидетельства о регистрации СМИ «Лидер Почта», копию договора на печать газеты №255 от 27.09.2013г., копию договора на размещение рекламы в еженедельнике с ООО «Оффицина плюс» от 04.10.2013г., копию чека, копию договора на размещение рекламы в еженедельнике с ИП «...», газету «Лидер Почта» №39 от 11.10.2013г., копию объяснительной и отчета по доставке газеты «Лидер Почта» за октябрь 2013г., копию доверенности от 22.02.2013г., письменные пояснения.

Согласно письменным пояснениям ФГУП «Почта России», в рекламе следующего содержания: «ЛЕЧЕНИЕ АЛКОГОЛИЗМА выведение из запоя на дому Анонимно для исключения противопоказаний проводятся консультации специалистов», содержится фраза «для исключения противопоказаний проводятся консультации специалистов», которая, несмотря на то, что отличается от требуемой законом, допускает возможность имеющих противопоказаний. Вышеуказанная реклама была напечатана в газете «Лидер Почта» единственный раз, а именно, 11.10.2013г.

В ходе проверки, проведенной специалистами Удмуртского УФАС России, установлено следующее.

На странице 8 рекламной газеты «Лидер Почта» №39 (546) 11 октября 2013г. распространялась реклама следующего содержания: «ЛЕЧЕНИЕ АЛКОГОЛИЗМА выведение из запоя на дому Анонимно для исключения противопоказаний проводятся консультации специалистов» с указанием адреса и телефонов.

Учредителем газеты «Лидер Почта» является ФГУП «Почта России». Договор №18-35/3935 на размещение вышеуказанной рекламы заключен между ФГУП «Почта России» и ИП «...». Газета была отпечатана Государственным унитарным предприятием УР «Ижевский полиграфический комбинат» по договору с ФГУП «Почта России» на печатание газеты № 255 от 27.09.2013г.

По факту размещения данной рекламы Удмуртским УФАС России определением от 25.11.2013г. было возбуждено дело № СЮ04-03/2013-173Р в отношении ИП «...» (адрес: «...», ИНН «...», ОГРН «...») и ФГУП «Почта России» (адрес: г.Москва, Варшавское шоссе, 37, ИНН 7724261610, ОГРН 1037724007276) по признакам

нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела было назначено на 24 декабря 2013 года в 10 часов 30 минут.

13.12.2013г. во исполнение определения СЮ04-03/2013-173Р от 25.11.2013г. УФПС УР – Филиал ФГУП «Почта России» представил: письменные пояснения, копию лицензии № ЛО-18-01-000341 от 18.12.2009г. на осуществление медицинской деятельности на имя ИП «...», копию доверенности б/н от 22.02.2013г.

Согласно мнению филиала ФГУП «Почта России», представленному в письменных пояснениях, ИП «...» оказывает медицинские услуги в соответствии с лицензией № ЛО-18-01-000341 от 28.12.2009г., соответственно в случае рекламы медицинских услуг, оказываемых медицинской организацией, осуществляющей деятельность в соответствии с действующим законодательством, рассматриваемое предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалиста указывать не обязательно в силу следующего.

В соответствии с положениями статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», медицинская деятельность – профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемиологических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях. При этом, под медицинской помощью понимается восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг.

Вместе с тем, медицинская услуга – медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законное значение. Выполнение медицинских вмешательств осуществляется только медицинскими работниками.

Согласно статье 20 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», необходимым предварительным условием медицинского вмешательства является дача информированного добровольного согласия гражданина или его законного представителя на медицинское вмешательство на основании предоставленной медицинским работником в доступной форме полной информации о целях, методах оказания медицинской помощи, связанном с ними риске, возможных вариантах медицинского вмешательства, о его последствиях, а также о предполагаемых результатах оказания медицинской помощи.

Информированное добровольное согласие на медицинское вмешательство или отказ от медицинского вмешательства оформляется в письменной форме, подписывается гражданином, одним из родителей или иным законным представителем, медицинским работником и содержится в медицинской документации пациента.

Филиал ФГУП «Почта России» считает, что гражданин до медицинского вмешательства получает консультацию специалиста и информацию о возможных противопоказаниях.

Таким образом, согласно письменным пояснениям филиала, требованием об обязательном сопровождении рекламы медицинских услуг о предупреждении о наличии противопоказаний и/или необходимости консультации специалистов, когда рекламодателем является медицинская организация, не будет достигнута цель, которой следовал законодатель при установлении части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», а именно – защита законного интереса потребителя при получении медицинских услуг.

Кроме того, филиал ФГУП «Почта России» отмечает, что указание в рекламе медицинских услуг на необходимость получения консультации специалиста не имеет смысла, поскольку медицинские услуги оказываются самим специалистом.

Также, перечисление в рекламе медицинских услуг областей клинической медицины для обозначения видов заболеваний, на лечении которых специализируется медицинская организация, само по себе не влечет для потенциальных пациентов никаких рисков и не представляет особой опасности для общества.

Следовательно, по мнению филиала ФГУП «Почта России», сопровождение рекламы медицинских услуг, оказываемых медицинской организацией осуществляющей деятельность в соответствии с действующим законодательством, предупреждением о наличии противопоказаний и/или необходимости получения консультации специалистов не требуется. Аналогичный вывод содержится в Определении Высшего Арбитражного суда РФ от 12.07.2013г. ВАС-5732/13.

По мнению филиала ФГУП «Почта России», фраза «для исключения противопоказаний проводятся консультации специалистов» не нарушает требования Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», поскольку позволяет потребителю медицинской услуги сделать вывод о том, что противопоказания возможны и для их исключения проводятся консультации специалистов. Статья 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» не ограничивает конкретной формулировкой предложения, которая должна содержаться в рекламе медицинских услуг, а лишь говорит о необходимости указаний на возможность противопоказаний, а также получение консультации специалистов.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 24 декабря 2013 года лица, участвующие в деле, не явились. Вместе с тем, в Удмуртском УФАС России отсутствовали доказательства надлежащего уведомления ИП «...» о дате, времени и месте рассмотрения дела. Определением от 24.12.2013г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-173Р было отложено и назначено на 21.01.2014г. в 16 часов 00 минут.

На заседание комиссии Удмуртского УФАС России 21 января 2014 года явились:

ИП «...» и представитель УФПС УР - Филиал ФГУП «Почта России» - «...», действующая на основании доверенности от 22.02.2013г.

Представитель УФПС УР - Филиал ФГУП «Почта России» - «...» поддержала доводы, изложенные в письменных пояснениях. Кроме того, представитель УФПС УР - Филиал ФГУП «Почта России» отметила, что текст данной рекламы вполне читаем. Не указана точная формулировка предупреждения о возможных противопоказаниях. Часть 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» устанавливает, что «... должно быть размещено предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости консультации». Формулировка данного предупреждения в рассматриваемой рекламе не противоречит нормам, указанным в Федеральном законе «О рекламе».

ИП «...» пояснил, что в рассматриваемой рекламе данная фраза «Для исключения противопоказаний предоставляются консультации специалистов» не меняет смысла той фразы, которая содержится в Федеральном законе «О рекламе».

Учитывая, что в Удмуртском УФАС России отсутствовали данные о надлежащем уведомлении лица, в отношении которого возбуждено производство по данному делу, - ФГУП «Почта России», Комиссией был объявлен перерыв в рассмотрении дела №СЮ04-03/2013-173Р до 24 января 2014 года в 11 часов 00 минут.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 24.01.2014г. явилась юрисконсульт УФПС УР - Филиал ФГУП «Почта России» - «...», действующая на основании доверенности от 22.02.2013г.

Представитель УФПС УР - Филиал ФГУП «Почта России» представила газету «Лидер Почта» № 43 (550) от 08.11.2013г., которая отражала прекращение распространения рассматриваемой рекламы с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

Было установлено, почтовой корреспонденции, содержащей в себе определение об отложении рассмотрения дела № СЮ04-03/2013-173Р был присвоен идентификационный номер <...> . Согласно данным сайта «russianpost.ru», корреспонденция с почтовым идентификатором № 42600969151148 была вручена адресату - ФГУП «Почта России» 10.01.2014г.

Таким образом, лицо в отношении которого было возбуждено дело - ФГУП «Почта России» является надлежаще уведомленным о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Выслушав лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела № СЮ04-03/2013-173Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

В рекламной газете «Лидер Почта» №39 (546) 11 октября 2013г. на странице 8 размещалась реклама следующего содержания: «ЛЕЧЕНИЕ АЛКОГОЛИЗМА выведение из запоя на дому Анонимно для исключения противопоказаний проводятся консультации специалистов» с указанием адреса и телефонов (далее – реклама «Лечение алкоголизма...»).

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 газеты «Лидер Почта», направлено на привлечение внимания к объектам рекламирования (услугам по лечению алкоголизма), формирование и поддержание интереса к ним, следовательно, является рекламой вышеуказанных медицинских услуг.

Размещение вышеуказанного рекламного сообщения осуществлялось на основании договора № 18-35/3935 от 24.12.2009г. Исходя из договора, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП «...». Также был представлен макет рассматриваемой рекламы, согласованный «...» от 13.01.2012г.

Учредителем газеты «Лидер Почта» является ФГУП «Почта России». Газета была отпечатана Государственным унитарным предприятием УР «Ижевский полиграфический комбинат» по договору с ФГУП «Почта России» на печатание газеты № 255 от 27.09.2013г. Таким образом, ФГУП «Почта России» (адрес: г. Москва, Варшавское шоссе, 37, ИНН 7724261610, ОГРН 1037724007276) является рекламодателем рассматриваемой рекламы, как лицо, которое осуществило распространение данной рекламы с помощью газеты «Лидер Почта» №39 (546) 11 октября 2013г.

В рассматриваемой рекламной информации объектом рекламирования являются услуги по лечению алкоголизма, данные услуги осуществляются на основании лицензии № ЛО-18-01-000341 от 18.12.2009г. на осуществление медицинской деятельности, выданной ИП «...», в которой указаны работы, выполняемые при

осуществлении амбулаторно-поликлинической медицинской помощи, в том числе при осуществлении специализированной медицинской помощи по психиатрии-наркологии.

На основании п. 5.2. Номенклатуры медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 N 1664н, психиатрия-наркология относится к перечню медицинских специальностей, входящих в состав подраздела класса «В» (№ 036). Кроме того, «прием (осмотр, консультация) врача-психиатра-нарколога» (код услуги В01.036.001) входит в перечень медицинских услуг, согласно вышеуказанной Номенклатуре медицинских услуг.

Согласно пункту 4 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», «медицинская услуга» - это медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (в редакции, действующей по состоянию на октябрь 2013 года) 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 «Лечение алкоголизма...» содержится информация: «для исключения противопоказаний проводятся консультации специалистов», 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.

Фраза «для исключения противопоказаний проводятся консультации специалистов» не указывает прямо на наличие противопоказаний и не подчеркивает необходимость для граждан получения консультации специалиста.

В связи с изложенным, отклоняются доводы ФГУП «Почта России» и ИП «...» о соблюдении требований части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, рассматриваемая реклама «Лечение алкоголизма...», размещенная в газете «Лидер Почта» №39 (546) 11 октября 2013г. не соответствует требованиям 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 «Лечение алкоголизма...», размещенной в газете «Лидер Почта» №39 (546) 11 октября 2013г., 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.

ФГУП «Почта России», как рекламодателем ненадлежащей рекламы «Лечение алкоголизма...», размещенной в газете «Лидер Почта» №39 (546) 11 октября 2013г., нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Поскольку в Удмуртское УФАС России были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе при распространении рекламы «Лечение алкоголизма...», содержащей информацию о медицинских услугах, Комиссия Удмуртского УФАС России считает нецелесообразным выдавать предпринимателю и предприятию предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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: «ЛЕЧЕНИЕ АЛКОГОЛИЗМА выведение из запоя на дому Анонимно для исключения противопоказаний проводятся консультации специалистов», размещенную на странице № 8 рекламной газеты «Лидер Почта» №39 (546) 11 октября 2013г.,

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 ФГУП «Почта России» 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 ФГУП «Почта России» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

6. Передать материалы дела № СЮ04-03/2013-173Р 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. Передать материалы дела № СЮ04-03/2013-173Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ФГУП «Почта России» 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

«...»

«...»

«...»