



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ

Р Е Ш

25 декабря 2017 года

(изготовление решения в полном объеме)

20 декабря 2017 года

(оглашение резолютивной части)

№ 03-01/11703

г. Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев дело № Р 25-10/17, возбужденное в отношении Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Коми «Коми республиканский перинатальный центр» (далее – ГБУЗ РК «КРПЦ», Учреждение) по факту распространения в «Диспансерной книжке беременной» рекламы кислородного коктейля с признаками нарушения требований п. 6 ч. 5 и п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в присутствии:

- представителей ГБУЗ РК «КРПЦ» – <...>, действующей на основании приказа Министерства здравоохранения Республики Коми <...>, и <...>, действующей на основании доверенности от 24.10.2017;

- представителя ООО «Информационное агентство «Север» – <...>, действующей на основании <...>;

в отсутствие:

- заявителя – Территориального органа Росздравнадзора по Республике Коми, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения рекламного дела (соответствующие доказательства имеются в материалах рекламного дела);

- индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>), надлежащим образом извещенной о времени и месте рассмотрения рекламного дела (соответствующие доказательства имеются в материалах рекламного дела);

УСТАНОВИЛА:

1. В Коми УФАС России поступило обращение Территориального органа Росздравнадзора по Республике Коми № 01-46/221 от 28.07.2017 (вх. № 4169 от 31.07.2017), из которого следует, что Территориальным органом Росздравнадзора по Республике Коми по итогам внеплановой документарной проверки выявлено, в том числе использование Учреждением при оказании платных медицинских услуг «Диспансерной книжки беременной».

На одной из страниц «Диспансерной книжки беременной» размещена информация следующего содержания:

«Кислородный коктейль - это действительно полезно! Сегодня, кислородные коктейли – это недорогое и эффективное средство восстановления здоровья, идеальное лекарство от многих болезней, лучший товар для здоровья.

Применение кислородных коктейлей в оздоровительных целях способствует:

1. Повышению сопротивляемости организма к вирусным и инфекционным заболеваниям

2. Активизации работы иммунной системы

3. Повышению работоспособности, увеличению умственных возможностей человека

4. Снятию утомления и общей усталости

Оказывает прекрасное общетерапевтическое действие на весь организм, активно снабжая его кислородом и активизируя работу иммунной системы.

Результаты исследований свидетельствуют о выраженном положительном влиянии «кислородного коктейля», что позволяет считать целесообразным использование «кислородного коктейля» в комплексном лечении детей дошкольного (с 2-х лет) и младшего школьного возраста.

Кислородные коктейли особенно будут полезны беременным женщинам (для профилактики гипоксии плода, а также витаминной недостаточности, анемии и токсикозов у мамы).

Результат применения кислородных коктейлей поистине уникален! Употребление 1000 гр. Кислородного коктейля эквивалентно часовой прогулке в хвойном лесу.

В детских поликлиниках г. Сыктывкара:

№ 1 ул. Советская, 56

№ 2 ул. Коммунистическая, 59

Пей кислородный коктейль «Планета малышей» - весел будь и не болей!»

По результатам рассмотрения указанного обращения принято решение о возбуждении дела № Р 25-10/17 (далее – рекламное дело) в отношении ГБУЗ РК «КРПЦ» по признакам нарушения п. 6 ч. 5 и п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе, о чем вынесено соответствующее определение № 03-01/9509 от 03.10.2017.

Определением № 03-01/10270 от 26.10.2017 срок рассмотрения дела № Р 25-10/17 продлён до 03.01.2018, рассмотрение дела отложено на 28.11.2017, в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, к участию в деле привлечены ГБУЗ РК «Сыктывкарская детская поликлиника № 1» и ГБУЗ РК «СДП № 2».

Определением № 03-01/11006 от 28.11.2017 рассмотрение дела № Р 25-10/17 отложено на 20.12.2017, к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечена ИП <...>.

Согласно письменным пояснениям, представленным ГБУЗ РК «КРПЦ» в материалы рекламного дела, и пояснениям, данным представителями Учреждения в ходе рассмотрения дела № Р 25-10/17, «Диспансерная книжка беременной», в которой размещена рассматриваемая информация, в настоящее время Учреждением не используется.

Представители ГБУЗ РК «КРПЦ» в ходе рассмотрения рекламного дела представили на обозрение Комиссии оригинал «Диспансерной книжки

беременной», содержащей, в том числе рассматриваемую информацию, пояснив, что указанная книжка была использована в период с 08.11.2011 по 18.04.2012, в 2015 году и в 2016 году Учреждение использовало другие диспансерные книжки, в которых информация о кислородных коктейлях отсутствовала.

Из письменных пояснений, представленных Территориальным органом Росздравнадзора по Республике Коми в материалы рекламного дела, и пояснений, данных 28.11.2017 его представителем – <...> в ходе рассмотрения дела № Р 25-10/17, следует, что «Диспансерная книжка беременной», содержащая рассматриваемую информацию, использовалась Учреждением в период с 02.02.2017 по 15.05.2017.

Таким образом, в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что «Диспансерная книжка беременной», содержащая, в том числе рассматриваемую информацию о кислородном коктейле, использовалась Учреждением в период с 08.11.2011 по 18.04.2012 и в период с 02.02.2017 по 15.05.2017.

2. Относительно информации о кислородном коктейле, размещённой в «Диспансерной книжке беременной», использовавшейся в период с 08.11.2011 по 18.04.2012, установлено следующее.

Согласно положению, установленному пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама – информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому 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 2 указанной статьи, объект рекламирования – товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

По смыслу пункта 3 статьи 3 Закона о рекламе товаром признаётся продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

ФАС России письмом № АД/61902/17 от 07.09.2017 (вх. № 5011 от 15.09.2017) представила разъяснения, в том числе относительно рассматриваемой информации.

По мнению специалистов ФАС России, размещённая в «Диспансерной

книжке беременной» информация содержит указание на наименование кислородных коктейлей и место продажи таких коктейлей, а также выражение в виде слогана «Пей кислородный коктейль «Планета малышей» - весел будь и не болей! ... это действительно полезно», которая формирует интерес к кислородному коктейлю «Планета малышей», соответственно, указанная информация является рекламой.

Указанная информация содержит следующие признаки рекламы:

- распространена посредством размещения в «Диспансерной книжке беременной»;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – кислородному коктейлю, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Таким образом, рассматриваемая информация, распространенная посредством размещения в «Диспансерной книжке беременной», использовавшейся в период с 08.11.2011 по 18.04.2012, является рекламой.

Согласно письменным пояснениям, представленным ГБУЗ РК «КРПЦ» в материалы рекламного дела, и пояснениям, данным представителями Учреждения в ходе рассмотрения дела № Р 25-10/17, «Диспансерная книжка беременной» выдавалась женщинам, заключившим с ГБУЗ РК «КРПЦ» договор на платное оказание медицинских услуг по индивидуальному ведению беременности. «Диспансерная книжка беременной» представляет собой дубликат индивидуальной карты беременной, которая ведётся в лечебном учреждении. Книжки являются именными, в них указываются персональные данные женщин (Ф.И.О., возраст, место жительства, сведения о состоянии здоровья, иное). Книжки хранятся у женщин в течение всего периода беременности. После родоразрешения либо прерывания беременности книжка остаётся в соответствующей медицинской организации. В связи с чем, Учреждение считает, что рассматриваемая информация не является рекламой, поскольку адресована конкретному лицу – женщине, заключившей с Учреждением договор на оказание платных медицинских услуг. Книжки не находились в свободном доступе, хранились в закрытом помещении; только после того, как книжку вручали в руки беременной женщине, книжка могла выйти за пределы Учреждения.

Указанный довод Учреждения Комиссия сочла несостоятельным, в связи с нижеследующим.

Из нормы пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе следует, что одним из признаков рекламы является адресованность неопределённому кругу лиц.

Относительно понятия «неопределённый круг лиц», применяемого в

законодательстве Российской Федерации о рекламе, ФАС России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 указала, что в данной норме под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность её для неопределённого круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена. Соответственно распространение такой неперсонифицированной информации о лице, товаре, услуге должно признаваться распространением среди неопределённого круга лиц, в том числе в случаях распространения сувенирной продукции с логотипом организации в качестве подарков, поскольку заранее невозможно определить всех лиц, для которых такая информация будет доведена.

ФАС России письмом от 27.06.2016 № АД/43482/16 разъяснила, что под рекламой понимается определённая неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определённого объекта рекламирования, даже если она направляется по определённому адресному списку. Так, например, в случае направления посредством СМС-сообщения информации, содержащей сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), такая информация может признаваться рекламой, если она носит обобщённый характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение в сообщении (упоминание имени и отчества абонента), представляют интерес для неопределённого круга лиц и являются рекламой.

Рассматриваемая информация о кислородном коктейле носит обобщённый характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только у конкретной женщины, которой выдана «Диспансерная книжка беременной», но и у иного лица. Кроме того, Учреждение не могло заранее определить всех лиц, до которых такая информация будет доведена.

ГБУЗ РК «КРПЦ» представило в материалы рекламного дела письменные пояснения, согласно которым тираж выпуска «Диспансерной книжки беременной» составлял 500 экземпляров; строгий учёт выдачи «Диспансерной книжки беременной» Учреждением не ведётся, в связи с тем, что они не относятся к медицинской документации и не являются бланками строгой отчётности.

Учитывая изложенное, рассматриваемая информация о кислородном коктейле, размещённая в «Диспансерной книжке беременной»,

распространённой в период с 08.11.2011 по 18.04.2012, содержит все правовые признаки рекламы.

В силу пункта 6 части 5 статьи 5 Закона о рекламе (в редакции, действовавшей в рассматриваемый период) в рекламе не допускается указание на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни, объекта рекламирования, за исключением такого указания в рекламе лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, изделий медицинского назначения и медицинской техники.

В Государственном реестре лекарственных средств (<http://www.grls.rosminzdrav.ru/Default.aspx>) лекарственное средство с наименованием «кислородный коктейль» не зарегистрировано.

В Государственном реестре медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий (<http://www.roszdravnadzor.ru/services/misearch>), медицинское изделие с наименованием «кислородный коктейль» не зарегистрировано.

Таким образом, указанный в рекламе кислородный коктейль не является лекарственным средством, изделием медицинского назначения.

Относительно информации о кислородном коктейле ФАС России письмом № АД/61902/17 от 07.09.2017 (вх. № 5011 от 15.09.2017) разъяснила, что используемое в рекламе выражение «недорогое эффективное средство восстановления здоровья, идеальное лекарство от многих болезней» является указанием на лечебные свойства объекта рекламирования, соответственно приведённая реклама содержит признаки нарушения пункта 6 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

Кроме того, из текста рекламы следует, что применение кислородных коктейлей в оздоровительных целях способствует: повышению сопротивляемости организма к вирусным и инфекционным заболеваниям, активизации работы иммунной системы, повышению работоспособности, увеличению умственных возможностей человека, снятию утомления и общей усталости.

Реклама утверждает, что кислородный коктейль оказывает прекрасное общетерапевтическое действие на весь организм, активно снабжая его кислородом и активизируя работу иммунной системы; указывает на выраженное положительное влияние кислородного коктейля, что позволяет считать целесообразным его использование в комплексном лечении детей дошкольного и младшего школьного возраста.

Также в рекламе говорится об особенной пользе кислородных коктейлей беременным женщинам (для профилактики гипоксии плода, а также витаминной недостаточности, анемии и токсикозов у мамы).

В силу пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Пленум ВАС РФ в пункте 29 Постановления от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал, что при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего. Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах. В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

Применительно к использованию в рекламе терминов в превосходной степени действует презумпция несоответствия действительности таких терминов и утверждений, если рекламодаделец не подтвердит их истинность, представив документальные доказательства. При этом использование в рекламе сравнительной характеристики посредством утверждений в превосходной степени без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, означает возможность проведения такого сравнения по любому критерию.

Рассматриваемая реклама, в том числе содержит указание на то, что кислородный коктейль – «лучший товар для здоровья». При этом не называются конкретные товары для здоровья, с которыми производится сравнение, а также не указывается, чем конкретно данный товар превосходит аналоги.

Таким образом, в рекламе не указано конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена в нарушение требований п. 6 ч. 5 и п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частями 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных п. 6 ч. 5 ст. 5 Закона о рекламе, несут

и рекламодаделец, и рекламодатель, и рекламодатель.

В силу ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе, несёт рекламодаделец.

Согласно ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несёт ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6, 7 настоящей статьи, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно письменным пояснениям, представленным ГБУЗ РК «КРПЦ» в материалы рекламного дела, и пояснениям, данным представителями Учреждения в ходе рассмотрения дела № Р 25-10/17, поскольку в рассматриваемой «Диспансерной книжке беременной» указана лицензия на осуществление медицинской деятельности, выданная 05.06.2008, то можно предположить, что данная «Диспансерная книжка беременной» была изготовлена в период со второй половины 2008 года по начало 2011 года. Документы на поставку или изготовление рассматриваемой «Диспансерной книжки беременной» не сохранились, в связи с истечением срока их хранения. Вопросами изготовления печатной продукции обычно занималась <...> – <...> и по совместительству <...>, которая представляла необходимую информацию для изготовления данной продукции, согласовывала макеты. В связи с тем, что <...>, представить её письменные объяснения Учреждение не может.

Из информации, размещённой в «Диспансерной книжке беременной» следует, что данная книжка изготовлена ООО «Информационное агентство «Север».

Согласно письменным пояснениям, представленным ООО «Информационное агентство «Север» в материалы рекламного дела, и пояснениям, данным представителями Общества в ходе рассмотрения дела № Р 25-10/17, информация по заказу Учреждением печатной продукции, которая сохранилась в ООО «Информационное агентство «Север», датируется 2012 годом; является ли указанная печатная продукция предметом рассмотрения

настоящего дела, Обществу не известно, так как в ООО «Информационное агентство «Север» нет сохраненного макета и печатного образца данной продукции. ООО «Информационное агентство «Север» выступало производителем брошюр «Диспансерная книжка беременной» по готовому, предоставленному заказчиком, макету; документов о сотрудничестве Общества с распространителем кислородного коктейля «Планета малышей» не имеется.

Согласно письменным пояснениям, представленным ГБУЗ РК «Сыктывкарская детская поликлиника № 1» в материалы рекламного дела, и пояснениям, данным 28.11.2017 представителем Учреждения – <...> в ходе рассмотрения дела, в 2011 году в помещении поликлиники находился магазин торговли детским питанием и сопутствующими товарами; владелец магазина – ИП <...>; деятельность осуществлялась на основании договора аренды недвижимого имущества, являющегося собственностью муниципального образования городского округа «Сыктывкар», от 30.09.2010.

ГБУЗ РК «СДП № 2» представило в материалы рекламного дела копии документов и письменную информацию, согласно которым между ГБУЗ РК «СДП № 2» и ИП <...> 01.01.2011 был заключён договор о передаче в аренду недвижимого имущества, являющегося собственностью муниципального образования городского округа «Сыктывкар», для размещения магазина по торговле детским питанием.

ИП <...> представила в материалы рекламного дела письменные пояснения, из которых следует, что она осуществляла деятельность в торговых точках «Планета малышей», расположенных в помещениях детских поликлиник г. Сыктывкара по адресам: ул. Коммунистическая, д. 59 (ГБУЗ РК «СДП № 2») – с 2003 года и ул. Советская, д. 56 (ГБУЗ РК «Сыктывкарская детская поликлиника № 1») – с 2011 года. Реализация кислородных коктейлей в указанных торговых точках была не основным видом деятельности ИП <...>. Информация о кислородных коктейлях использовалась ИП <...> для привлечения покупателей продукции для новорождённых. ИП <...> не является рекламодателем, рекламораспространителем или рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ГБУЗ РК «КРПЦ».

В соответствии со ст. 12 Закона о рекламе рекламные материалы или их копии, в том числе все вносимые в них изменения, а также договоры на производство, размещение и распространение рекламы должны храниться в течение года со дня последнего распространения рекламы или со дня окончания сроков действия таких договоров, кроме документов, в отношении которых законодательством Российской Федерации установлено иное.

Из материалов рекламного дела следует, что документы, опосредующие

производство, размещение и распространение рассматриваемой рекламы не сохранились, в связи с истечением срока хранения таких материалов. При таких обстоятельствах установить рекламодателя рассматриваемой рекламы не представилось возможным.

Поскольку материалами рекламного дела не подтвердилась причастность ИП <...> к размещению и распространению рассматриваемой рекламы, производство по делу № Р 25-10/17 в отношении ИП <...> подлежит прекращению.

Согласно пунктам 5.4, 5.6 Устава ГБУЗ РК «КРПЦ» непосредственное управление деятельностью Учреждения осуществляет главный врач, в компетенцию которого входит осуществление текущего руководства деятельностью Учреждения.

В материалы рекламного дела представлены копии следующих документов: приказа Министерства здравоохранения Республики Коми <...> о назначении <...> (далее – <...>) на должность <...> Учреждения; трудового договора, заключённого с <...>; должностной инструкции <...> Учреждения.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение п. 6 ч. 5 ст. 5 Закона о рекламе произошло по вине рекламораспространителя – ГБУЗ РК «КРПЦ» и его должностного лица – <...> Учреждения <...>.

Из материалов рекламного дела усматривается, что ГБУЗ РК «КРПЦ» и его должностным лицом – <...> Учреждения <...> не предпринято должных мер, направленных на соблюдение требований законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, что и привело к нарушению.

Таким образом, ГБУЗ РК «КРПЦ» и <...> Учреждения <...> нарушены требования п. 6 ч. 5 ст. 5 Закона о рекламе.

Статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) установлена административная ответственность за нарушение законодательства о рекламе.

В соответствии со статьёй 4.5 КоАП РФ срок привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год.

Согласно пункту б статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при истечении сроков давности привлечения к административной ответственности.

Учитывая изложенное, материалы дела не подлежат передаче уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в

отношении ГБУЗ РК «КРПЦ» и <...> Учреждения <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

3. Относительно информации о кислородном коктейле, размещённой в «Диспансерной книжке беременной», использовавшейся в период с 02.02.2017 по 15.05.2017, установлено следующее.

Использование Учреждением «Диспансерной книжки беременной», содержащей рассматриваемую информацию о кислородном коктейле, выявлено Территориальным органом Росздравнадзора по Республике Коми по итогам внеплановой документарной проверки.

Как усматривается из материалов проверки, представленных Территориальным органом Росздравнадзора по Республике Коми, проверка проводилась по вопросам оказания медицинской помощи конкретному пациенту.

Согласно письменным пояснениям, представленным ГБУЗ РК «КРПЦ» в материалы рекламного дела, и пояснениям, данным представителями Учреждения 20.12.2017 в ходе рассмотрения дела, использование рассматриваемой «Диспансерной книжки беременной» в период с 02.02.2017 по 15.05.2017 было обусловлено тем, что при постановке женщины на учёт по беременности новые формы диспансерных книжек в кабинете врача закончились, а получить их врач не смогла, поскольку к этому времени у <...>, выдающей диспансерные книжки, завершился рабочий день.

В материалы рекламного дела представлена объяснительная <...>, которая поясняет, что «Диспансерная книжка беременной» была оформлена ею 02.02.2017 после 15.00 часов; пустые обменные карточки в кабинете закончились, получить карту нового образца она не могла, в связи с окончанием рабочего дня у сотрудников, выдающих карточки, поэтому она заполнила на пациентку карточку старого образца, найденную в своём кабинете в шкафу с печатной продукцией.

Согласно пояснениям, данным представителями ГБУЗ РК «КРПЦ» в ходе рассмотрения рекламного дела, в настоящее время рассматриваемая «Диспансерная книжка беременной» не используется; в 2015 году и в 2016 году Учреждение использовало другие диспансерные книжки, в которых информация о кислородных коктейлях отсутствовала.

Материалы рекламного дела не содержат сведений об использовании Учреждением после 18.04.2012 «Диспансерной книжки беременной», содержащей рассматриваемую информацию о кислородном коктейле, при заключении договоров на оказание услуг с иными пациентами, кроме случая, выявленного Территориальным органом Росздравнадзора по Республике Коми.

Комиссия не располагает доказательствами использования Учреждением в 2017 году рассматриваемой «Диспансерной книжки беременной», содержащей информацию о кислородном коктейле, с целью продвижения на рынке соответствующего товара.

Конституцией Российской Федерации в статье 49 установлено, что неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого.

В силу части 4 статьи 1.5 КоАП РФ неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Применяя по аналогии указанные нормы, учитывая обстоятельства, вследствие которых имело место использование Учреждением в 2017 году рассматриваемой «Диспансерной книжки беременной», Комиссия пришла к выводу об отсутствии достаточных оснований полагать, что информация, в том числе о кислородном коктейле, размещённая в «Диспансерной книжке беременной», использованной в период с 02.02.2017 по 15.05.2017, обладает всеми правовыми признаками рекламы, установленными пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе.

При таких обстоятельствах признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в информации о кислородном коктейле, размещённой в «Диспансерной книжке беременной», использовавшейся в период с 02.02.2017 по 15.05.2017, отсутствуют.

Комиссией установлено, что на дату вынесения решения факт распространения рассматриваемой рекламы не имеет места, что подтверждается представленным ГБУЗ РК «КРПЦ» в материалы рекламного дела бланком «Диспансерной книжки беременной», используемой Учреждением в настоящее время.

В связи с добровольным устранением лицом совершённого нарушения Комиссия сочла нецелесообразной выдачу ГБУЗ РК «КРПЦ» предписания 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, п. 7 ч. 2 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, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать рекламу кислородного коктейля, распространенную посредством размещения в «Диспансерной книжке беременной» в период с 08.11.2011 по 18.04.2012, ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований п. 6 ч. 5 и п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы ГБУЗ РК «КРПЦ» не выдавать, поскольку распространение рекламы, указанной в п. 1 настоящего решения, прекращено.

3. Производство по делу № Р 25-10/17 в отношении ИП <...> прекратить.

Решение в полном объеме изготовлено 25 декабря 2017 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель
Комиссии

_____ <...>

Члены Комиссии

_____ <...>

_____ <...>