

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/53-2017

12 июля 2017 года город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе рассмотрев дело № 06-06/53-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения открытым акционерным обществом «Производственно-торговое предприятие «Медтехника» (далее – ОАО ПТП «Медтехника») рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии генерального директора ОАО ПТП «Медтехника» (...)

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистом Омского УФАС России 21.06.2017 был установлен факт распространения в оконных проемах дома № 64 по пр. Мира в г. Омске информации следующего содержания:

- *«Средства реабилитации Ортопедические изделия коляски ходунки костыли трости кресла-туалеты противопролежневые матрасы компрессионный трикотаж бандажи корсеты стельки средства по уходу за лежачими»;*

- *«Приборы для физиотерапии: Дэнас Дарсонваль Витафон Ультратон Геска Алмаг-01»;*

- *«Медицинские инструменты и приборы тонометры глюкометры небулайзеры массажеры облучатели»*, при этом реклама сопровождалась изображениями медицинских изделий, в том числе глюкометра марки «One touch», тонометра марки «Beurer», аппаратов Denas, Дарсонваль, Витафон, Геска, Алмаг-01.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 3](#) Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Согласно [пункту 2](#) Федерального закона 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.

Пункт 3 Федерального закона «О рекламе» содержит определение товара, согласно которому товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

При этом частью 1 статьи 455 Гражданского кодекса Российской Федерации товаром по договору купли-продажи могут быть любые вещи, не изъятые из оборота.

Кроме того, в соответствии частью 1 статьи 467 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что если по договору купли-продажи передаче подлежат товары в определенном соотношении по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам (ассортимент), продавец обязан передать покупателю товары в ассортименте, согласованном сторонами.

Системный анализ гражданского законодательства Российской Федерации свидетельствует о том, что объектом рекламирования может быть тот товар, предназначенный для продажи и иного введения в гражданский оборот, который можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров.

Соответственно, реклама товара всегда представляет собой информацию о конкретном товаре, который можно индивидуализировать внутри группы однородных товаров.

Согласно письму ФАС России от 24.01.2011 № АК/1829 «...В случае, если в месте нахождения организации будут размещаться конструкции с изображением единиц продукции конкретных видов (с маркировкой, наименованием, товарным знаком или иным обозначениями, позволяющими индивидуализировать конкретного производителя и марку товара), такие изображения будут признаваться рекламой соответствующего товара...».

Таким образом, информация, распространенная ОАО ПТП «Медтехника» по адресу: г. Омск, пр. Мира, д. 64, подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом, в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к ОАО ПТП «Медтехника», а также к реализуемым товарам, в том числе глюкометрам марки «One touch», тонометрам марки «Beurer», аппаратам: Denas, Дарсонваль, Витафон, Геска, Алмаг-01 и др.

Согласно представленной ОАО ПТП «Медтехника» документации глюкометр марки «One touch» (система контроля уровня сахара в крови «One touch» с элементами питания), аппарат Denas (электростимулятор чрескожный универсальный ДЭНАС), аппарат Дарсонваль (аппарат для дарсонвализации портативный профессиональный), аппарат Витафон (аппарат виброакустического воздействия), тонометр марки «Beurer» (измеритель артериального давления и частоты пульса), аппарат Геска (аппарат светодиодный фототерапевтический портативный с магнитной насадкой), Алмаг-01 (аппарат магнитотерапевтический бегущим импульсным полем) относятся к медицинским изделиям.

В силу пункта 1 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 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.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, при этом предупреждению должно быть отведено не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

На момент выявления факта распространения вышеуказанной рекламы предупреждение, предусмотренное частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», отсутствовало.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно информации на режимной вывеске деятельность по указанному адресу осуществляет ОАО ПТП «Медтехника».

ОАО ПТП «Медтехника» является рекламодателем, т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», ответственность несет рекламодатель.

ОАО ПТП «Медтехника» были представлены пояснения (вх. № 5441 от 05.07.2017) «...в настоящее время информация, отраженная в названном определении сопровождается вышеуказанными предупреждениями...».

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения генерального директора Общества, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ОАО ПТП «Медтехника» требований части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» при распространении наружной рекламы по адресу: г. Омск, пр. Мира, дом 64.

Учитывая добровольное устранение нарушения, Комиссия Омского УФАС России принято решение об отсутствии необходимости выдачи ОАО ПТП «Медтехника» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным

органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу *«Средства реабилитации Ортопедические изделия коляски ходунки костыли трости кресла-туалеты противопролежневые матрасы компрессионный трикотаж бандажи корсеты стельки средства по уходу за лежачими»; «Приборы для физиотерапии: Дэнас Дарсонваль Витафон Ультратон Геска Алмаг-01», «Медицинские инструменты и приборы тонометры глюкометры небулайзеры массажеры облучатели»,* сопровождающуюся изображениями медицинских изделий, в том числе глюкометра марки «One touch», тонометра марки «Beurer», аппаратов Denas, Дарсонваль, Витафон, Геска, Алмаг-01, распространенную ОАО ПТП «Медтехника» 21.06.2017 в оконных проемах первого этажа здания № 64 по пр. Мира в г.Омске, ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание ОАО ПТП «Медтехника» о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 13 июля 2017 года.

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