

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-21/60-2016

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

01 декабря 2016 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: 29 ноября 2016 года.

Полный текст решения изготовлен: 01 декабря 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе

в составе:

председатель Комиссии –

член Комиссии –

член Комиссии –

рассмотрев дело № 03-21/60-2016, возбужденное по признакам нарушения пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» в отношении ИП Ш., ИП П. по факту распространения рекламы «Лотос. Студия красоты. Готовимся к лету: тело», размещенной в номере №03 (47) от апреля 2016 года на странице 13 журнала «Астрон»,

в отсутствие лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела, надлежащим образом извещенных о дате, времени, месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Дело о нарушении законодательства о рекламе возбуждено по результатам осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе.

В ходе мониторинга рекламы Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) установлен факт размещения рекламы в журнале «Астрон». В номере №03 (47) от апреля 2016 года на странице 13 журнала «Астрон» размещена реклама «Лотос. Студия красоты. Готовимся к лету: тело» следующего содержания:



Определением от 14.11.2016 о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе к участию в рассмотрении дела в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечены ИП Ш., ИП П.

ИП Ш. при рассмотрении дела в письменных пояснениях от 29.11.2016 вх.№14110 факт законодательства о рекламе подтвердила. Однако индивидуальный предприниматель указала, что фактически услуги массажа различных видов не оказывала, реклама подавалась в целях привлечения клиентов к оказываемым услугам в будущем. По мнению ИП Ш., поскольку услуги массажа в салоне «Лотос» фактически не оказывались, рассматриваемая реклама представляет собой недостоверную рекламу, поскольку содержит несоответствующие действительности сведения о возможности получения услуги в определенном месте.

ИП П. в письменных пояснениях от 28.11.2016 вх.№14070 указала, что признает факт нарушения законодательства о рекламе.

ИП Ш., ИП П., надлежащим образом извещенные о дате, времени, месте рассмотрения дела, в заседание комиссии не явились, своих представителей не направили. От ИП П. 29.11.2016 поступило письменное ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие индивидуального предпринимателя. При изложенных обстоятельствах Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу о возможности рассмотрения дела в отсутствие надлежащим образом извещенных лиц, участвующих в рассмотрении дела.

Комиссия Марийского УФАС России, исследовав имеющиеся в материалах дела доказательства, а также письменные пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, считает ненадлежащей рекламу «Лотос. Студия красоты. Готовимся к лету: тело», размещенную в журнале «Астрон» в номере №03 (47) от апреля 2016 года на странице 13.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе реклама - 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.

Рассматриваемая информация распространена при помощи средства массовой информации, является рекламой, так как направлена на привлечение внимания, адресована неопределенному кругу лиц.

Под объектом рекламирования понимают 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 (статья 3 Закона о рекламе).

Из содержания текста рекламной информации, содержащегося в рассматриваемой рекламе следует, что объектом рекламирования являются услуги массажа и различные косметические процедуры, а также студия красоты «Лотос».

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров на производство и (или) реализацию которых требуется получение [лицензий](#) или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Согласно пунктам 4, 10 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее- Закон об охране здоровья граждан) медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение, медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 12.07.2004 №1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена номенклатура работ и услуг в здравоохранении, целью разработки и внедрения которой является обеспечение единой нормативной базы

работ и услуг в здравоохранении на всей территории Российской Федерации, включая протоколы ведения больных, методики выполнения сложных и комплексных медицинских услуг, лицензионные требования и условия, табель оснащения медицинских учреждений. Согласно данной Номенклатуре различные виды массажа входят в раздел «21» (лечение с помощью простых физических воздействий на пациента (массаж, иглорефлексотерапия, мануальная терапия)) класса А и относятся к простым медицинским услугам, оказание которых возможно только при наличии соответствующей лицензии.

Для оказания медицинских услуг, являющихся составной частью медицинской помощи, необходимо наличие специального разрешения (лицензии), выданной в порядке, предусмотренном пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04 мая 2011 года №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

При осуществлении медицинской деятельности лицензиат должен соответствовать лицензионным требованиям, установленным в соответствии с требованиями пункта 5 Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 291 (далее – Положение №291). В соответствии с пунктом 3 Положения №291 медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно [приложению](#), в том числе медицинский массаж.

Приказом Минздрава России от 11.03.2013 №121н «Об утверждении Требований к организации и выполнению работ (услуг) при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях» утверждены требования по оказанию работ (услуг) при оказании всех видов медицинской помощи, в том числе по виду работ: «медицинский массаж». К таким требованиям относятся, например, требования к занимаемому помещению, оборудованию, квалификации и опыту работы персонала и иные.

В рассматриваемой рекламе указано, что применяемые виды массажа (например, антицеллюлитный, вакуумно-роликовый массаж на аппарате B-flexy) являются эффективными при борьбе с целлюлитом.

Согласно ответу Министерства здравоохранения Республики Марий Эл от 12.10.2016 вх.№12576 целлюлит (липосклероз, синдром «апельсиновой корки») является обобщенным понятием, включающим в себя инволюционные или патологические состояния подкожной жировой клетчатки кожи.

При этом по мнению уполномоченного органа, процедуры, направленные на профилактику, диагностику или лечение патологических состояний, являются в соответствии с Законом об охране здоровья граждан медицинскими услугами и подлежат лицензированию вне зависимости от того, используются при их оказании технические средства или нет.

Учитывая характер и описание оказываемых услуг массажа, которые содержатся в том числе в тексте рассматриваемой рекламы, рекламируемые услуги классического (общего) массажа, антицеллюлитного массажа, вакуумно-роликовый массаж на аппарате B-flexu необходимо относить к медицинским.

Марийским УФАС России установлено, что услуги в салоне «Лотос» оказывает ИП Ш.

При рассмотрении материалов установлено, что ИП Ш. лицензии на оказание медицинских услуг не имеет.

Следовательно, рассматриваемая реклама нарушает требования пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе, поскольку представляет собой рекламу услуг, на оказание которых лицензия на осуществление медицинской деятельности не получена.

Кроме того, Комиссией отклоняются доводы ИП Ш. о признании рассматриваемой рекламы недостоверной.

Так, в соответствии с пунктами 2, 3 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, содержащая недостоверные сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара, а также об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

Однако из пояснений ИП Ш. от 29.11.2016 вх.№14110 следует, что фактически индивидуальный предприниматель планировала (имела намерение) начать оказывать услуги массажа.

Кроме того, в материалы дела ИП Ш. представлены копии паспортов аппаратов, с помощью которых выполняется массаж.

Таким образом, Комиссия Марийского УФАС приходит к выводу о том, что фактически ИП Ш. могла и была готова оказывать услуги массажа при обращении потребителя в салон «Лотос».

На основании изложенного, доводы индивидуального предпринимателя о признании рассматриваемой рекламы недостоверной, являются юридически ошибочными.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Редакцией средства массовой информации - журнала «Астрон» является ИП П.

В ходе рассмотрения материалов установлено, что рассматриваемая реклама размещалась на основании договора от 28.07.2016 №305-2, заключенного с ИП Ш., исполнение договора подтверждается платежным поручением №56 от 10.05.2016.

На основании изложенного, рекламодателем является ИП П., рекламодателем – ИП Ш., что индивидуальными предпринимателями не оспаривается.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований статьи 7 Закона о рекламе установлена как для рекламодателя, так и для рекламодателя.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодателям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссия Марийского УФАС России на основе собранных по делу материалов и доказательств приходит к выводу о необходимости выдачи предписаний ИП П., ИП Ш.

Руководствуясь [частью 2 пункта 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 «Лотос. Студия красоты. Готовимся к лету: тело», размещенную в номере №03 (47) от апреля 2016 года на странице 13 журнала «Астрон» следующего содержания:



ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП П., ИП Ш. обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном [статьей 198](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

ПО ДЕЛУ № 03-21/60-2016

«01» декабря 2016 года

г. Йошкар - Ола

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии –

член Комиссии –

член Комиссии –

на основании своего решения от «01» декабря 2016 г. по делу № 03-21/60-2016 о признании ненадлежащей рекламы «Лотос. Студия красоты. Готовимся к лету: тело», опубликованной в номере №03 (47) от апреля 2016 года на странице 13 журнала «Астрон» в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. **ИП Ш.** в семидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить распространение рекламы медицинских услуг без получения лицензии на осуществление медицинской деятельности.
2. **ИП Ш.** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в течение трех дней с момента его исполнения.

Примечание!

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы России по Республике Марий Эл вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

ПРЕДПИСАНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ
ПО ДЕЛУ № 03-21/60-2016

«01» декабря 2016 года

г. Йошкар - Ола

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии –

член Комиссии –

член Комиссии –

на основании своего решения от «01» декабря 2016 г. по делу № 03-21/60-2016 о признании ненадлежащей рекламы «Лотос. Студия красоты. Готовимся к лету: тело», опубликованной в номере №03 (47) от апреля 2016 года на странице 13 журнала «Астрон» в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. **ИП Ш.** в семидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить распространение рекламы медицинских услуг без получения лицензии на осуществление медицинской деятельности.

2. **ИП Ш.** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в течение трех дней с момента его исполнения.

Примечание!

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы России по Республике Марий Эл вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: