

Решение по делу № 03-21/06-2016 о признании рекламы ненадлежащей

«26» июля 2016 года
Йошкар-Ола

Г.

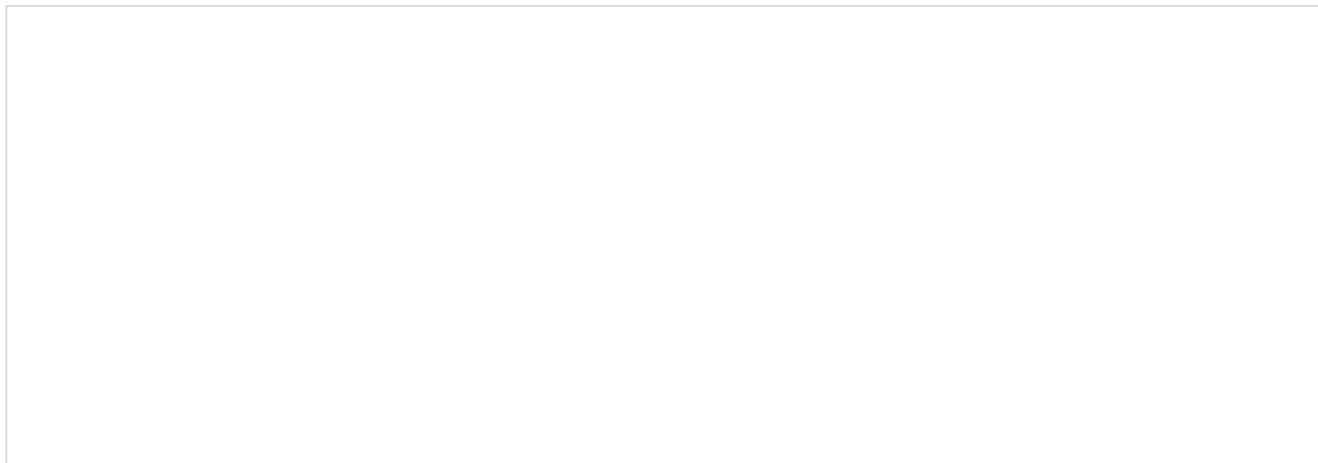
Резолютивная часть решения объявлена: «21» июля 2016 года.

Полный текст решения изготовлен: «26» июля 2016 года.

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

в составе: председатель Комиссии и члены Комиссии,

рассмотрев дело № 03-21/06-2016 по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в отношении ООО «Медиа-НА» ИП Л., по факту распространения рекламы «Зависимость от еды? Поможет доктор Лаптев!», содержащей предположения о наличии у потребителей рекламы тех или иных заболеваний либо расстройств здоровья, в номере №33 (111) от 09 сентября 2015 года газеты «Красный город» следующего содержания:



Далее- Реклама,

в присутствии на заседании Комиссии ИП Л.- паспорт,

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

УСТАНОВИЛА:

По результатам проведения мониторинга рекламы в средствах массовой информации, специалистами Марийского УФАС России была обнаружена реклама «Зависимость от еды? Поможет доктор Лаптев!», размещенная в номере

№33 (111) от 09 сентября 2015 года газеты «Красный город» на странице 8 следующего содержания:



Дело по признакам нарушения законодательства о рекламе №03-21/06-2016 в отношении ООО «Медиа-НА» ИП Л. возбуждено по признакам нарушения пунктов 4, 6 части 5 статьи 5 Закона о рекламе, выразившимся в размещении рекламы «Зависимость от еды? Поможет доктор Лаптев!» с использованием образа медицинского работника, а также с указанием на положительное влияние на течение болезни объекта рекламирования.

Письмом от 22.03.2016 №АК/17833/16 ФАС России передала Марийскому УФАС России полномочия на возбуждение и рассмотрение дела в отношении ИП Л., ООО «Медиа-НА» по факту распространения рекламы «Зависимость от еды? Поможет доктор Лаптев!», размещенной в газете «Красный город».

Комиссией Марийского УФАС России определением от 09 июня 2016 года признаки нарушения законодательства о рекламе переклассифицированы с пунктов 4, 6 части 5 статьи 5 Закона о рекламе на пункт 5 части 1 статьи 24 Закона о рекламе.

В ходе рассмотрения дела Марийским УФАС России установлено, что услуги по психологической коррекции веса оказывались в городе Йошкар-Оле ИП Л.

ИП Л. при рассмотрении дела в письменных пояснениях от 03.03.2016 вх.№2745 указал, что услуга по коррекции веса и избавлению от переедания, не является медицинской, не включает в себя никаких медицинских процедур, применяются лишь различные психологические и психотехнические методы. Кроме того, «переедание», «зависимость от еды» в соответствии с международной нозологической классификацией не являются медицинскими диагнозами. Коррекция веса является следствием восстановления правильного пищевого поведения. ИП Л. в письменных пояснениях от 08.04.2016 вх.№4476 указал, что услуга по коррекции веса носит психологический характер, о чем прямо указано в тексте рассматриваемой рекламы.

На заседании комиссии от 21.07.2016 ИП Л. пояснил, что у него имеется лицензия на осуществление медицинской деятельности, однако в соответствии с данной лицензией он вправе оказывать медицинские услуги в городе Москва. Индивидуальный предприниматель также пояснил, что в городе Йошкар-Ола проводил лишь тренинги и семинары, а не оказывал медицинские услуги.

Комиссия Марийского УФАС России, исследовав материалы дела, исследовав устные и письменные пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, приходит к выводу о том, что рассматриваемая реклама является ненадлежащей в силу следующего.

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.

Информация о проведении сеансов по «избавлению от зависимости от еды», размещенная в рекламно-информационном еженедельнике «Красный город» является рекламой, поскольку соответствует изложенным критериям рекламы: привлекает к объекту рекламирования внимание неопределенного круга лиц (потенциальных потребителей рекламы); не содержит указания на конкретный субъект ее получения; формирует и поддерживает интерес к рекламируемой информации и продвигает ее на рынке аналогичных услуг.

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 по психологической коррекции веса.

В ходе рассмотрения материалов по факту распространения рассматриваемой рекламы Марийским УФАС России установлено, что ИП Л. проводились тренинги-семинары в городе Йошкар-Оле.

В материалы дела представлен договор от 31.10.2015 №57 с НОУДО «Учебно-методический центр Объединения организаций профсоюзов Республики Марий Эл», на основании которого проводились тренинги в г. Йошкар-Оле по адресу Ленинский проспект, 38.

Также из материалов дела следует, что Л. является врачом психиатром-психотерапевтом на основании действующей лицензии от 18.10.2007 на осуществление медицинской деятельности по видам работ и услуг: амбулаторно-поликлиническая медицинская помощь при осуществлении специализированной медицинской помощи: психотерапия.

Кроме того, Л. имеет патент №2371208 на изобретение «СПОСОБ СНИЖЕНИЯ ИЗБЫТОЧНОГО ВЕСА», а также за Л. зарегистрирован товарный знак «Доктор Лаптев» по свидетельству №364699.

ИП Л. указал, что особенностью разработанной им авторской программы является комплексный метод помощи людям с компульсивным перееданием (которое является следствием неспособности человека контролировать процесс

поглощения пищи), программа включает в себя элементы запатентованного способа снижения веса, а именно: семинар по проблемам современного питания, обучение техникам самосuggestии и аутотренинга, а также приемам самоконтроля и самоанализа на основе визуализации пережитых во время тренинга ассоциаций. Кроме того, особенностью авторской программы по снижению веса доктора Лаптева является применение специальных энерго-информационных (магнитных) карт, которые представляют собой абстрактные картины в формате А4 и А5, которые создаются с помощью авторской компьютерной программы на базе ЭЭГ человека в момент ассоциативных переживаний или катарсиса. Запись ЭЭГ осуществляется с помощью портативного гаджета NeuroSky MindWave.

На заседании комиссии 21.07.2016 индивидуальный предприниматель пояснил, что не оказывал медицинских услуг в городе Йошкар-Оле, а лишь проводил тренинги и семинары. Лицензия на осуществление медицинской деятельности, имеющаяся у индивидуального предпринимателя, дает право на осуществление медицинской деятельности на территории города Москвы. ИП Л. не обладает лицензией на осуществление медицинской деятельности на территории Республики Марий Эл. На бесплатных семинарах проводились ознакомительные лекции с особенностями методики доктора Лаптева, где описывались преимущества метода, а также показания и противопоказания для его применения, до клиентов доводилась информация о том, что для похудения нужно поменять стереотипы пищевого поведения. По итогам семинара пришедшие могли решить, необходимо ли для каждого из них дальнейшее присутствие на проводимых тренингах. ИП Л. пояснил что при проведении тренинга, используются такие приемы как самовнушение, визуализация, направленные на сокращение объема желудка и сокращение объема потребляемой пищи.

По итогам проведения тренинга клиенты получают разработанную индивидуальную программу питания, карту по подсчету объема питания, а также магнитную карту, где могут размещаться установки, направленные на коррекцию пищевого поведения. При этом при проведении тренингов в городе Йошкар-Ола не были использованы какие-либо приемы гипнотерапии, также не применялось какое-либо медицинское оборудование.

Согласно пунктам 4, 10 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 №323-«Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» 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.

Комиссией Марийского УФАС России отклоняются доводы ИП Л. о том, что оказываемые им услуги не относятся к медицинским, в том числе услуги, которые оказывались при проведении семинаров и тренингов в городе Йошкар-Оле, в силу следующего.

Применение метода «доктора Лаптева» по психологической коррекции веса

требует прежде всего диагностики причин возникновения избыточного веса, поскольку метод направлен только на лиц, страдающих ожирением и избыточным весом в результате переизбытка. Проводимые тренинги по психологической коррекции пищевого поведения имеют противопоказания, не могут применяться у лиц, страдающих избыточным весом в связи с нарушением обменных, гормональных процессов в организме. Определение возможных противопоказаний требует наличие специальных познаний в медицине.

Кроме того, результатом проведения тренинга являются не только знания, приобретенные клиентами по способам самовнушения и самокоррекции пищевого поведения, и не только общая информация о применяемом доктором Лаптевым методе снижения веса, но и получение индивидуальной разработанной программы питания, применение на тренингах приемов визуализации, самовнушения, обучение применению данных приемов самостоятельно, что также должно быть расценено как результат оказания медицинской услуги.

Кроме того, наличие в рекламе предупредительной надписи о возможных противопоказаниях, наличие информации о реквизитах выданной лицензии на оказание медицинских услуг в сочетании с употреблением в тексте рекламы специализации «доктора Лаптева» - врач-психотерапевт, а также упоминание в тексте рекламы наименований расстройств здоровья –ожирение, депрессия, неврозы, избыточный вес ведет к восприятию данной рекламы потребителями как рекламы медицинской услуги.

Процедуры психологической коррекции веса имеют как психологические так и физиологические воздействие на организм лиц, воспользовавшихся данными услугами.

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. В указанную номенклатуру медицинских услуг включены в том числе индивидуальная психологическая коррекция (код А13.29.007.001), групповая психологическая коррекция (код А13.29.007.002), индивидуальная психотерапия (код А13.29.008.001), психотерапия (код А13.29.008), психологическая коррекция (код А13.29.007).

Кроме того, отдельные виды заболеваний, сопровождающиеся чрезмерным потреблением пищи, включены в Международную классификацию болезней десятого пересмотра МКБ-10, принятую 43-ей Всемирной Ассамблеей Здравоохранения. Так, например, в указанную классификацию входят следующие заболевания: F50.4 Переизбыток, связанное с другими психологическими расстройствами, F50.2 Нервная булимия, F50.3 атипичная нервная булимия.

Управление Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения по Республике Марий Эл в письменных пояснениях от 10.12.2015 вх.№15643 указало, что суть метода, который используется ИП Л. в соответствии со сведениями, содержащимися на сайте <http://www.doctor-laptev.ru>, а также имеющихся в

материалах дела, сводится к применению суггестивной методики, являющейся одной из основных в психотерапии, которая сводится к избавлению (излечению) от патологического состояния, обусловленного психологическим расстройством.

Также согласно ответу Управления Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения по Республике Марий Эл, услуга, оказываемая ИП Л. является медицинской услугой.

Таким образом, Комиссия Марийского УФАС России приходит к итоговому выводу о том, что оказываемые ИП Л. услуги по коррекции пищевого поведения необходимо отнести к медицинской услуге.

Кроме того, оценивая рассматриваемую рекламу с позиции потребителя, Марийское УФАС России полагает, что реклама «Зависимость от еды? Поможет доктор Лаптев» представляет собой рекламу медицинской услуги.

Требования к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, методов народной медицины содержатся в статье 24 Закона о рекламе.

Так, в соответствии со пунктом 5 части 1 статьи 24 Закона о рекламе реклама медицинских услуг, в том числе методов профилактики и лечения, не должна содержать утверждения или предположения о наличии у потребителей рекламы тех или иных заболеваний либо расстройств здоровья.

В рассматриваемой рекламе имеются следующие формулировки: «Избыточный вес, ожирение – не просто косметический эффект в результате переедания! Это заболевание, где наблюдается и физическая, и психическая зависимость от еды», «и лекарств нет!», «никакая диета не поможет, если у Вас уже пищевая зависимость!», «обычный сахар для людей с генетической предрасположенностью к ожирению – тоже наркотик», «выдающийся актер или политик может быть законченным алкоголиком или обжорой», «через короткое время желудок опять растянется и возобновиться обжорство» и другие.

Комиссия Марийского УФАС России, оценив указанные формулировки, считает, что рассматриваемая реклама содержит утверждение о наличии у потребителей, страдающих избыточным весом и ожирением, зависимости от еды (психических расстройств) и предположения о наличии у потребителей рекламы расстройств здоровья, связанных с избыточным весом, ожирением. Также указанная реклама содержит утверждение о невозможности справиться с указанными проблемами методами традиционного лечения, на что указывают в том числе следующие формулировки: «никакая диета не поможет, если у Вас уже пищевая зависимость!», «через короткое время желудок опять растянется и возобновиться обжорство».

Между тем, проблемы избыточного веса могут возникать и на фоне иных расстройств здоровья, а не только в результате психологических проблем, связанных с перееданием. Так, ИП Л. на заседании Комиссии пояснил, что избыточный вес может быть результатом нарушения обмена веществ, гормональными сбоями в организме. Кроме того, одним из особенностей методики доктора Лаптева по сути является коррекция питания (режима питания, объема

потребляемой пищи), что должно расцениваться как установление для пациентов определенной диеты. Таким образом, утверждение о том, что никакая диета не может помочь лицам, страдающим переизбытком и избыточным весом, является неправомерным, опровергается в том числе и применяемым самим ИП Л. методом.

На основании изложенного, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу о том, что реклама «Зависимость от еды? Поможет доктор Лаптев!» нарушает требования пункта 1 части 5 статьи 24 Закона о рекламе, поскольку содержит утверждение о наличии у потребителей, имеющих избыточный вес, тех или иных заболеваний, расстройств здоровья.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламодателем. 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; рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела материалов установлено, что рассматриваемая реклама размещена в газете «Красный город» на основании заявок, сделанных ИП Л., о чем свидетельствует договор №365 от 31.08.2015, заключенный между ООО «Медиа-НА» и ИП Л., в соответствии с приложением №1 к которому определен объем рекламного материала и график выхода публикаций. Также ООО «Медиа-НА» представлены документы, свидетельствующие об исполнении договора, а именно: счет №184 от 28.08.2015, а также платежное поручение от 02.09.2015 №68.

ИП Л. при рассмотрении дела сообщил, что макет рекламы был передан в редакцию на условиях правки в соответствии с требованиями законодательства о рекламе, поэтому номер лицензии на оказание медицинских услуг был указан менеджерами газеты «Красный город», которые занимались размещением рекламы.

Однако Марийским УФАС России отклоняются доводы ИП Л. о том, что нарушение законодательства о рекламе при размещении и распространении рассматриваемой рекламы произошло по вине редакции газеты «Красный город».

Варианты макетов рекламы (в том числе текст рассматриваемой рекламной статьи) представлены в редакцию представителем ИП Л. – С. в ходе электронной переписки, что индивидуальным предпринимателем не оспаривается.

ООО «Медиа-НА» представлена переписка о согласовании размещения макетов рассматриваемой рекламы между ООО «Медиа-НА» и представителем Л. – С. Из материалов дела следует, что макет рекламы, вышедшей в газете, был утвержден С.

Из представленных макетов следует, вариант макета для согласования и готовый макет, размещенный в газете, имеют идентичный текст, редакцией был изменен лишь дизайн рекламного материала.

На основании изложенного, рекламодателем рассматриваемой рекламы является

ИП Л.

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований части 5 статьи 24 данного закона предусмотрена ответственность 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.

В настоящий момент доказательств, свидетельствующих о прекращении ИП Л. нарушения законодательства о рекламе, в материалы дела не представлено.

Марийское УФАС России, изучив представленные в материалы дела доказательства, считает необходимым выдать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе со стороны ИП Л.

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 ненадлежащей рекламу «Зависимость от еды? Поможет доктор Лаптев!», размещенной в номере №33 (111) от 09 сентября 2015 года газеты «Красный город», поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 5 статьи 24 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП Л. обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

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 № 03-21/06-2016

«26» июля 2016 г.

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 – заместитель руководителя – начальник отдела Фадеева М.В.;

член Комиссии — ведущий специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Журавлева Н.В.,

член Комиссии — специалист 1 разряда отдела юридической работы и обеспечения текущей деятельности Богданова А.М.,

на основании своего решения от «26» июля 2016 г. по делу № 03-21/06-2016 о признании ненадлежащей рекламы услуг психологической коррекции веса «Зависимость от еды? Поможет доктор Лаптев!», содержащей предположения о наличии у потребителей рекламы тех или иных заболеваний либо расстройств здоровья, в номере №33 (111) от 09 сентября 2015 года газеты «Красный город», 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 Л.** в семидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить распространение рекламы медицинских услуг с нарушением требований пункта 1 части 5 статьи 24 **Закона о рекламе**.
2. **ИП Л.** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы России 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: