

ИП <...>

<...>

<...>

<...>

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 068/05/24-130/2024 о нарушении законодательства

Российской Федерации о рекламе

«23» мая 2024 года г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – руководитель управления Гречишников Е.А.,

члены Комиссии: начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Попова Н.В., специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Рябова К.С.,

рассмотрев дело № 068/05/24-130/2024 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы, в которой отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению медицинского изделия,

в отсутствие:

- лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о

рекламе – ИП <...>, <...>,

- заинтересованного лица – <...>,

- заявителя – <...>, извещенных о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России поступило обращение <...> (вх. от 27.12.2023 № 8872-ЭП/23) по вопросу отсутствия предупреждения о наличии противопоказаний к применению в рекламе массажного кресла-качалки «Moderno» и массажной подушки «Utenon» в видеоролике от 26.12.2023 под названием «<...>» на YouTube канале «<...>».

Как следует из обращения, на YouTube канале «<...>» в видеоролике от 26.12.2023 под названием «<...>» распространяется реклама следующего содержания: «<...> В этот раз Алексей привез массажное кресло «Moderno». И да, это было очень неожиданно для меня. Конечно, я знаю, что мои дети заботятся о моем здоровье и хотят, чтобы их мама всегда выглядела красивой и ухоженной. Но я никак не ожидала получить именно такой подарок, хотя, если честно, мечтала об этом всегда. Вес кресла всего восемнадцать с половиной килограммов, конструкция легкая, можно спокойно менять интерьер по Вашему желанию. Понятная инструкция, которой можно быстро собрать кресло у себя дома. Кстати, я с большим удовольствием смотрела, как этим занимался Алексей, и думала про себя: «Какие замечательные у меня дети!». Ведь только они знают, как маме тяжело вести хозяйство, заниматься детьми и убираться по дому. Одни ведра с молоком чего стоят, которые я сегодня сепарировала и таскала на скотный двор и обратно. Алексей с легкостью справился со сборкой. Очень хочется поскорее сесть в это уютное массажное кресло и посмотреть, как работают все его механизмы! Ведь это массажное кресло от бренда «GESS» совмещает убаюкивающее свойство классического кресла-качалки с современным массажным механизмом. Стильный дизайн и плавные эргономичные формы располагают к приятному отдыху, а умное наполнение с двенадцатью массажными роликами сделает его максимально полезным для здоровья. Это массажное кресло-качалка выполнит стимулирующее кровообращение. То, что как раз мне нужно! Восемь массажных роликов в области спины и ягодиц, и четыре в шейно-плечевой зоне глубоко разомнут и расслабят зажатые мышцы, снимут спазмы, боль и нервное напряжение. На этом подарки маме от Алексея не закончились. Он привез с собой медицинскую массажную подушку для тела с эффектом массажа Шиаци и с акупунктурой накидкой, такая массажная подушка профессионально выполнит массаж шиаци. Массажёр подходит для всего тела, его можно использовать для массажа шеи и плеч, спины и поясницы и даже ног. Дополнительная функция – это инфракрасный прогрев, повышает общий тонус организма при стрессах, эмоциональных напряжениях и улучшает работу нервной системы. Сейчас перед праздниками очень актуально повышать и укреплять иммунную систему. Представляете какой классный эффект дарит эта

массажная подушка организму. С удовольствием порекомендую своим подписчикам приобрести и кресло, и подушку. Это будет действительно удачным решением для домашнего хозяйства и хорошим подарком к Новому году или к Рождеству. А если загляните в описание к этому ролику, то обязательно найдете всю информацию о бренде «GESS». Как всегда, от меня для моих постоянных зрителей и подписчиков промокод «Мама 10», который даст Вам дополнительную скидку десять процентов на все товары на сайте.».

Также в видеоролике демонстрируется упаковка массажной подушки «Utenon» модели «GESS-131» бренда «GESS», на которой указано – прибор массажный физиотерапевтический GESS в вариантах исполнения по ТУ.32.50.21-002-74841844-2020.

Установлено, что автором YouTube канала «<...>» является <...> (<...>).

Как следует из содержания рекламы в видеоролике от 26.12.2023 под названием «<...>» на YouTube канале «Деревенский дневник очень многодетной мамы», рекламодателем является ИП <...>.

Определением от 27.02.2024 (исх. 27.02.2024 № ЕГ/760/24) по делу № 068/05/24-130/2024 ИП <...> и <...> привлечены к участию в рассмотрении дела в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

Письмом (вх. от 21.03.2024 № 2074-ЭП/24) <...> сообщила, что заказ на размещение рекламы от ИП <...> поступил в мессенджере Телеграмм, а также было приложено техническое задание. В техническом задании представлены предложения, тезисы, которые необходимо использовать исполнителю для описания товаров и самого бренда. Нигде не упоминается про отражение информации о наличии противопоказаний. <...> в данном видеоролике выступала в качестве актрисы на безвозмездной основе. Размещение рекламы осуществлялось на основании договора возмездного оказания услуг № 01/12-1 от 01.12.2023, заключенного между ИП <...> и <...>. Денежные средства были оплачены за услуги в полном объеме. На основании чего <...> в день получения денежных средств был выдан чек об оплате № 202y14t600 от 19.12.2023г.. Период распространения рекламы: с 26.12.2023г. по настоящее время.

Согласно пункту 2.2.1. Договора, именно Заказчик обязан предоставить Исполнителю четкую информацию, содержащую требования к объему и содержанию оказываемых услуг.

В силу пункта 2.2.3. Договора, Заказчик обязан своевременно передавать Исполнителю полную и достоверную информацию, необходимую для проведения рекламной кампании.

Согласно копии свидетельства о заключении брака № 773656 от 16.02.2024 <...> после заключения брака присвоена фамилия <...>.

Определением от 26.03.2024 (исх. от 29.03.2024 № ЕГ/1226/24) по делу № 068/05/24-130/2024 <...> привлечен к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения, <...> исключена из числа лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения и привлечена в

качестве заинтересованного лица.

Письмом (вх. от 17.05.2024 № 3606-ЭП/24) ИП <...> сообщил, что предлагаемое к продаже массажное кресло-качалка «Moderno» не является медицинским изделием, так как относится к категории Мебели бытовой, что подтверждается прилагаемой Декларацией о соответствии. Кресло «Moderno» (артикул GESS-845) согласно декларации о соответствии ТР УФЭС № RU Д-СН.РА06.В.49876/23 от 15.08.2023 относится к мебели бытовой (кроме детской) для сидения и лежания с металлическим каркасом. Соответствующий описаний код ТНВЭД: 9401710009.

01.12.2023 между <...> и <...> был заключен договор возмездного оказания услуг № 01/12-1. В соответствии с условиями указанного договора <...> обязался по заявкам ИП <...> оказывать услуги по проведению рекламных кампаний и размещению рекламно-информационных материалов, а <...> обязуется принять результат услуг и оплатить его (п.1.1).

01.12.2023 сторонами была согласована заявка на публикацию видеоролика на YouTube канале <https://www.youtube.com/matgeroinia>. Согласно техническому заданию, направленному в адрес <...>, были сообщены все существенные сведения относительно рекламируемого товара, в том числе указано, что массажная подушка является медицинским изделием.

В соответствии с п. 2.1.1. Договора <...> обязан обеспечить качественное оказание услуг, а также в соответствии с п. 2.1.3 своевременно предупредить заказчика о недостаточности информации, о невозможности оказания услуг и о других, не зависящих от <...> обстоятельствах, которые могут повлиять на содержание и сроки оказания услуг.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Тамбовского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», (далее – Закон о рекламе) реклама - это 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Данная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к конкретному объекту рекламирования – массажному

креслу-качалке «Moderno» и массажной подушке «Utenon», поддержание интереса к данным товарам и продвижение на рынке.

Таким образом, рассматриваемая информация попадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 N 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 метаболитического воздействия на организм человека. Медицинские изделия могут признаваться взаимозаменяемыми, если они сравнимы по функциональному назначению, качественным и техническим характеристикам и способны заменить друг друга.

Медицинские изделия подразделяются на классы в зависимости от потенциального риска их применения и на виды в соответствии с номенклатурной классификацией медицинских изделий. Номенклатурная классификация медицинских изделий утверждается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Приказом Минздрава России от 06.06.2012 № 4н «Об утверждении номенклатурной классификации медицинских изделий» утверждена номенклатурная классификация медицинских изделий по видам (далее – Номенклатура).

В соответствии с Номенклатурой к медицинским изделиям относится:

группа 17 - Физиотерапевтические медицинские изделия;

подгруппа 17. 2 - Массажеры и сопутствующие изделия.

Согласно Государственному реестру медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий, установлено, что массажная подушка «Utenon» состоит в реестре (Регистрационное удостоверение на медицинское изделие от 18.06.2021 № РЗН 2021/14535 на медицинское изделие «Прибор массажный физиотерапевтический GESS, Модель «GESS-131», в составе: прибор массажный физиотерапевтический «131», USB-кабель, адаптер для прикуривателя (при необходимости)).

Таким образом, массажная подушка «Utenon» модели «GESS-131» является медицинским изделием.

В соответствии с Декларацией о соответствии № RU Д-СН.РА06.В/4987/23 от

15.08.2023 кресла, серия «GESS», торговой марки «GESS» является мебелью бытовой (кроме детской) для сидения и лежания с металлическим каркасом, обитая. Декларация соответствия распространяется на продукцию, изготовленную с даты изготовления отобранных образцов (проб) продукции, прошедших исследования (испытания) и измерения: 15.08.2023.

Также Комиссией Тамбовского УФАС России было установлено, что массажное кресло-качалки «Moderno» модели «GESS-845» бренда «GESS» отсутствует в Государственном реестре медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий (<https://roszdravnadzor.gov.ru/services/misearch>).

Таким образом, массажное кресло-качалки «Moderno» модели «GESS-845» бренда «GESS» не является медицинским изделием.

Согласно части 7 статьи 24 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. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

В рассматриваемой рекламе массажной подушки «Utenon» на YouTube канале «<...>» от 26.12.2023 информация, предусмотренная частью 7 статьи 24 Закона о рекламе, отсутствовала.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространяется с нарушением части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, указанная реклама в соответствии со статьей 3 Закона о рекламе является ненадлежащей.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе несет как рекламодатель, так и рекламодатель.

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

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно п. 1.1. договору возмездного оказания услуг № 01/12-1 от 01.12.2023 (далее – Договор № 01/12-1) <...> обязуется по заявкам ИП <...> оказывать услуги по проведению рекламных компаний и размещению рекламно-информационных материалов (далее – Услуги), а ИП <...> обязуется принять результат Услуг и оплатить его.

Согласно п. 2.1.3 Договора № 01/12-1 Исполнитель (<...>) обязан своевременно предупредить Заказчика (<...>) о недостаточности информации, о невозможности оказания Услуг, в предусмотренный срок, о других не зависящих от Исполнителя обстоятельствах, которые могут повлиять на содержание и сроки оказания Услуг.

Согласно п. 2.2.1. Договора № 01/12-1 Заказчик (<...>) обязан предоставить Исполнителю четкую информацию, содержащую требования к объему и содержанию оказываемых Услуг.

Согласно п. 2.2.3 Договора № 01/12-1 Заказчик (<...>) обязан своевременно передавать Исполнителю (<...>) полную и достоверную информацию, необходимую для проведения рекламной кампании и выполнения Исполнителем (<...>) обязанностей.

Согласно чеку № 202y14t600 от 19.12.2023 об оплате за услуги по проведению рекламных компаний и размещению рекламно-информационных материалов ИП <...> перечислил денежные средства на счет <...>, в полном объеме.

Таким образом, ИП <...> принял услугу по проведению рекламной кампании и размещению рекламно-информационных материалов по договору возмездного оказания услуг № 01/12-1 в полном объеме и без замечаний.

Поскольку в материалах дела отсутствуют доказательства прекращения распространения рассматриваемой рекламы с нарушением требований Закона о рекламе, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдать предписание.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 42-47 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2020 г. № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «<...> В этот раз

Алексей привез массажное кресло «Moderno». И да, это было очень неожиданно для меня. Конечно, я знаю, что мои дети заботятся о моем здоровье и хотят, чтобы их мама всегда выглядела красивой и ухоженной. Но я никак не ожидала получить именно такой подарок, хотя, если честно, мечтала об этом всегда. Вес кресла всего восемнадцать с половиной килограммов, конструкция легкая, можно спокойно менять интерьер по Вашему желанию. Понятная инструкция, которой можно быстро собрать кресло у себя дома. Кстати, я с большим удовольствием смотрела, как этим занимался Алексей, и думала про себя: «Какие замечательные у меня дети!». Ведь только они знают, как маме тяжело вести хозяйство, заниматься детьми и убираться по дому. Одни ведра с молоком чего стоят, которые я сегодня сепарировала и таскала на скотный двор и обратно. Алексей с легкостью справился со сборкой. Очень хочется поскорее сесть в это уютное массажное кресло и посмотреть, как работают все его механизмы! Ведь это массажное кресло от бренда «GESS» совмещает убаюкивающее свойство классического кресла-качалки с современным массажным механизмом. Стильный дизайн и плавные эргономичные формы располагают к приятному отдыху, а умное наполнение с двенадцатью массажными роликами сделает его максимально полезным для здоровья. Это массажное кресло-качалка выполнит стимулирующее кровообращение. То, что как раз мне нужно! Восемь массажных роликов в области спины и ягодиц, и четыре в шейно-плечевой зоне глубоко разомнут и расслабят зажатые мышцы, снимут спазмы, боль и нервное напряжение. На этом подарки маме от Алексея не закончились. Он привез с собой медицинскую массажную подушку для тела с эффектом массажа Шиаци и с акупунктурой накидкой, такая массажная подушка профессионально выполнит массаж шиаци. Массажёр подходит для всего тела, его можно использовать для массажа шеи и плеч, спины и поясницы и даже ног. Дополнительная функция – это инфракрасный прогрев, повышает общий тонус организма при стрессах, эмоциональных напряжениях и улучшает работу нервной системы. Сейчас перед праздниками очень актуально повышать и укреплять иммунную систему. Представляете какой классный эффект дарит эта массажная подушка организму. С удовольствием порекомендую своим подписчикам приобрести и кресло, и подушку. Это будет действительно удачным решением для домашнего хозяйства и хорошим подарком к Новому году или к Рождеству. А если загляните в описание к этому ролику, то обязательно найдете всю информацию о бренде «GESS». Как всегда, от меня для моих постоянных зрителей и подписчиков промокод «Мама10», который даст Вам дополнительную скидку десять процентов на все товары на сайте.», распространявшуюся с 26.12.2023г. по настоящее время на YouTube канале «<...>» в видеоролике от 26.12.2023 под названием «<...>», поскольку при её распространении нарушены требования части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

2. Выдать <...> и ИП <...> предписание об устранении нарушений требований ч. 7 статьи 24 Закона о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении <...> и ИП <...>

Решение изготовлено в полном объеме 06.06.2024

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

Председатель Комиссии Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии Н.В. Попова

К.С. Рябова

Исп.Рябова К.С.

тел.8-4752-72-93-54, 068-112

2024-2354