

резольтивная часть оглашена 22 сентября 2015 года

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 25 сентября 2015 года

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

заместитель председателя Комиссии: <...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: <...> – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, кворум соблюден,

рассмотрев материалы дела № ТГ04-03/2015-128Р, возбужденного в отношении ИП <...> по обращению <...> о распространении в газете «Мой город Глазов» № 18 от 14.05.2015 г. рекламы с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие лица, в действиях которого имеются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о времени и месте заседания Комиссии (почтовое уведомление № 42900990759380 от 10.09.2015 г.),

в отсутствие заявителя <...>, уведомленного надлежащим образом о времени и месте заседания Комиссии (почтовое уведомление № 42600989267690 от 04.09.2015 г.),

УСТАНОВИЛА:

23.07.2015 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) поступило обращение <...> (вх. № 5980) о систематическом нарушении законодательства Российской Федерации при размещении рекламы в газете «Мой город Глазов» с приложением номеров газеты и таблицы нарушений.

В частности, заявитель указал на нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе при размещении на странице 11 газеты «Мой город Глазов» № 18 от 14.05.2015 г. статьи «Похудеть путем кодирования? Это реально!» о деятельности врача-психотерапевта <...>.

Удмуртским УФАС России определением от 27.08.2015 г. было возбуждено дело № ТГ04-03/2015-128Р в отношении ИП <...> по признакам нарушения пункта 1) части 3 статьи 5, статьи 16, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – <...>. Рассмотрение дела было назначено на 22.09.2015 г

Изучив материалы дела № ТГ04-03/2015-128Р, Комиссия установила следующее.

В газете «Мой город Глазов» № 18 от 14.05.2015 г. размещена статья «Похудеть путем кодирования? Это реально!». По мнению заявителя, статья имеет признаки рекламы, а также содержит в себе признаки недобросовестной рекламы.

В статье имеется упоминание о фамилии врача, осуществляющего кодирование, месте осуществления деятельности, дате очередного приема, номере телефона глазовского представителя врача, а также об информационной работе, проведенной жительницей Ижевска, по результатам которой женщина сделала вывод о том, что врач-психотерапевт <...> предлагает самый эффективный метод похудеть.

У редакции газеты «Мой город Глазов» и врача-психотерапевта <...> были запрошены необходимые документы и сведения.

18.08.2015 г. (вх. № 6643) от ИП <...> поступили пояснения, согласно которым статья «Похудеть путем кодирования? Это реально!» не является рекламной (о чем имеется пометка в нижнем углу страницы 11). Договор на публикацию не заключался, акты не подписывались, оплата не производилась, макет не согласовывался. ИП <...> сообщает, что статья – это благодарный отзыв на работу врача-психотерапевта. Индивидуализирующие сведения упомянуты в статье для того, чтобы отзыв не стал источником рекламы для других лиц (экстрасенсов, колдунов), предлагающих подобные услуги. Кроме того, ИП <...> поясняет, что читатели газеты постоянно обращаются за уточняющими данными после публикации каких-либо положительных отзывов, и во избежание лишних вопросов был размещен номер телефона глазовского представителя врача. Также ИП <...> подчеркивает, что сравнение деятельности <...> с подобной деятельностью других лиц является субъективным, о чем было упомянуто в статье.

По требованию, содержащемуся в определении о возбуждении дела № ТГ04-03/2015-128Р 16.09.2015 г. (вх. № 7522) от ИП <...> в Удмуртское УФАС России ИП <...> представил копию свидетельства о регистрации СМИ ПИ №ТУ 18-0035 от 15.10.2008 г., Устав Редакции газеты «Мой город Глазов», документы, подтверждающие факт оплаты ИП <...> издание тиража газеты «Мой город Глазов» №18 от 14.05.2015 г., а также документы, подтверждающие, что газету «Мой город Глазов» издает ИП <...>.

15.09.2015 г. (вх. №7479) от <...> в Удмуртское УФАС России поступили запрошенные документы.

Изучив материалы дела № ТГ04-03/2015-128Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

На странице 11 газеты «Мой город Глазов» № 18 от 14.05.2015 г. размещена статья «Похудеть путем кодирования? Это реально!», в правом нижнем углу которой расположена пометка «не является рекламой».

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту

рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

- предназначаться для неопределённого круга лиц;
- привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;
- способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

При анализе статьи «Похудеть путем кодирования? Это реально!» установлено наличие индивидуализирующих признаков – сведений о лице, осуществляющем кодирование для снижения веса (врач-психотерапевт <...>), предлагаемых услугах (кодирование для снижения веса), месте осуществления деятельности врача-психотерапевта <...> в г. Глазове (ул. Мира, д. 22, к. 21), контактного номера телефона для получения информации (8-909-064-47-10), даты очередного приема (24 мая). Рассматриваемая информация, содержащаяся в статье, не является обязательной для доведения до потребителя, предназначена для неопределенного круга лиц и содержит информацию, которая привлекает внимание потребителя к объекту рекламирования - услугам кодирования врача-психотерапевта <...> - и способствует продвижению рекламируемых услуг на рынке. С учетом изложенного, статья «Похудеть путем кодирования? Это реально!» является рекламой.

Согласно статье 16 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы».

Распространение данной рекламной статьи на странице 11 в газете «Мой город Глазов» № 18 от 14.05.2015 г. без обязательной пометки «реклама» является нарушением требований статьи 16 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В статье «Похудеть путем кодирования? Это реально!» в качестве кодирования

описано нейролингвистическое программирование, которое позиционируется автором статьи как медицинский метод.

Согласно Энциклопедическому словарю медицинских терминов под редакцией В. Покровского (2005), психотерапия – психологическое воздействие с целью лечения больных или коррекции их поведения.

По своей сути кодирование от лишнего веса — это процесс психотерапевтического внушения.

Согласно Приложению к Положению о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»), утвержденному постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 291, – Перечню работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, психотерапия относится к такой деятельности.

Кроме того, исходя из пояснений врача-психотерапевта <...>, кодирование – это медицинский метод психопрограммирования. Также из пояснений следует, что лечение от избыточного веса путем кодирования по методике заслуженного врача СССР Довженко А.Р., которой пользуется <...>, осуществляется врачами-психотерапевтами. <...> имеет лицензию на осуществление медицинской деятельности № <...> от 11.11.2013.

Исходя из вышеизложенного, лечение от избыточного веса путем кодирования является медицинской услугой.

Согласно части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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.

Таким образом, распространение рекламы медицинских услуг, оказываемых <...>, в газете «Мой город Глазов» № 18 от 14.05.2015 г. без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов, является нарушением части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38–ФЗ «О рекламе».

Исходя из представленных пояснений и сведений, редакция газеты «Мой город Глазов» в лице ИП <...> определила содержание рекламы. Следовательно, рекламодателем рекламы услуг врача-психотерапевта <...> является ИП <...>.

Газета «Мой город «Глазов» зарегистрирована в качестве средства массовой информации в соответствии со свидетельством о регистрации ПИ № ТУ 18-0035 от 15.10.2008г. Учредителем газеты «Мой город «Глазов» является <...>, издателем – ИП <...>.

Таким образом, ИП <...> также является рекламодателем статьи «Похудеть путем кодирования? Это реально!».

Согласно пункту 1) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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.

В статье «Похудеть путем кодирования? Это реально!» есть упоминание об информационной работе, проведенной жительницей Ижевска, по результатам которой женщина сделала вывод о том, что врач-психотерапевт <...> предлагает самый эффективный метод похудеть.

В соответствии с пунктом 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», 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 находящимся в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Вывод о том, что врач-психотерапевт <...> предлагает самый эффективный метод похудеть, содержащийся в статье «Похудеть путем кодирования? Это реально!» на странице 11 газеты «Мой город Глазов» № 18 от 14.05.2015 г., не сопровождается ссылкой на его объективное подтверждение каким-либо исследованием, обзором рынка или иным способом.

Следовательно, распространение неподтвержденных сведений о преимуществах рекламируемых услуг кодирования врача-психотерапевта <...> перед подобными услугами, предоставляемыми другими лицами, является нарушением требований пункта 1) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно частям 6 и 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение пункта 1) части 3 статьи 5 настоящего закона несет рекламодатель, за нарушение статьи 16 настоящего закона – рекламодатель, за нарушение части 7 статьи 24 настоящего закона – рекламодатель и рекламодатель.

Таким образом, ИП <...> является рекламодателем, нарушившим требования пункта 1) части 3 статьи 5, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», а также рекламодателем, нарушившим требования статьи 16, части 7 статьи 24 настоящего закона при определении объекта рекламирования и размещении статьи «Похудеть путем кодирования? Это реально!» в газете «Мой город Глазов» №18 от 14.05.2015 г.

Поскольку в Удмуртское УФАС России не были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе при распространении рекламы медицинских услуг, оказываемых <...> в газете «Мой город Глазов» № 18 от 14.05.2015 г., Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать рекламу услуг кодирования врача-психотерапевта <...>, размещенную в газете «Мой город Глазов» № 18 от 14.05.2015 г., ненадлежащей, нарушающей пункт 1) части 3 статьи 5, статьи 16, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Признать ИП <...> рекламодателем, рекламораспространителем, нарушившим требования пункта 1) части 3 статьи 5, статьи 16, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № ТГ 04-03/2015-128Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о необходимости возбуждения в отношении ИП <...> производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частями 1, 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение и предписания могут быть обжалованы в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>