



Управление Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми

Определение

**О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № Р 47-12/16 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ**

29 декабря 2016 года

№ 03-01/12638

Сыктывкар

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...>, рассмотрев материалы о размещении в средстве массовой информации – телепрограмме «День» рекламного сюжета о спа-салоне «Багира» (далее – рассматриваемая реклама), с признаками нарушения требований ч. 7 ст. 7, ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) поступило обращение гражданина о нарушении Закона о рекламе при размещении рекламного сюжета о спа-салоне «Багира» в средстве массовой информации – телепрограмме «День».

В соответствии с п. 1 ст. 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.

В соответствии с п. 2 ст. 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.

По смыслу пункта 3 статьи 3 Закона о рекламе, товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая реклама содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством размещения в средстве массовой информации – телепрограмме «День»;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: услугам салона «Багира», в том числе по чистке лица, пилингу, лечению угревой сыпи, дезинкрустации, а также косметическим средствам «Ла биостатик», реализуемым в указанном салоне, формирование и поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, рассматриваемая реклама, распространенная посредством размещения в эфире Информационной программы «День», является рекламой.

В соответствии с ч. 1 ст. 14 Закона о рекламе прерывание телепрограммы или телепередачи рекламой, то есть остановка трансляции телепрограммы или телепередачи для демонстрации рекламы, должно **предваряться** сообщением о последующей трансляции рекламы, за исключением прерывания спонсорской рекламой.

Согласно ч. 1 ст. 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В рассматриваемом случае сообщение о последующей трансляции рекламы отсутствует, пометка «на правах рекламы» размещена **в середине** сюжета о салоне «Багира».

Учитывая изложенное, в том числе с учетом мнения ФАС России, изложенного в письме № РП/81267/16 от 24.11.2016, распространение рассматриваемой рекламы в программе «День» без сообщения о последующей трансляции рекламы содержит признаки нарушения ч. 1 ст. 14 Закона о рекламе.

В силу п. 7 ст. 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.

Территориальный орган Росздравнадзора по Республике Коми письмом № 01-46/227 от 21.11.2016 пояснил, что согласно ст. 2 Федерального закона № 323 от 21.11.2011 «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.

Номенклатура медицинских услуг утверждена приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг».

Номенклатура медицинских услуг представляет собой перечень медицинских услуг, разделенных на два [класса: «А»](#) и [«В»](#).

[Класс «А»](#) включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение.

Класс «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Номенклатура включает в себя, в том числе следующие виды медицинских услуг: «дермабразия» (код А 16.01.022), «дерматологический пилинг» (код А 16.01.024), «ультразвуковой пилинг» (код А 22.01.001.002), «очистение кожи лица и шеи» (код А 14.01.005), «вапоризация кожи лица» (код А 14.01.006), «удаление кожного сала» (код – А 14.01.011), «очистение кожи с помощью ложки Уны» (код А 14.01.008).

Вопросы оказания медицинской помощи по профилю «косметология» в организациях государственной и иных форм собственности регулирует «Порядок оказания медицинской помощи населению по профилю «косметология», утвержденный приказом Минздравсоцразвития России от 18.04.2012 № 381н. В соответствии с данным Порядком проводятся неинвазивные процедуры (депиляция; дарсонвализация; косметологическая чистка лица,; криомассаж; криоорошение; медицинский массаж лица, шеи и области декольте ручной; пилинг аппаратный кожи; пилинг поверхностный) и инвазивные процедуры (введение инъекционных тканевых наполнителей; инъекции препаратов токсина ботулизма; инъекционная коррекция рубцовой ткани; мезотерапия; биоревитализация; пилинг срединный; инъекционное введение лекарственных препаратов).

Согласно «ОК 002-93. Общероссийский классификатор услуг населению» (далее – ОКУН), утвержденному Постановлением Госстандарта России от 28.06.1993 № 163 к бытовым услугам относятся, в частности, парикмахерские и косметические услуги, оказываемые организациями коммунально-бытового назначения (код вида услуг 019300).

Вместе с тем, Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» ряд услуг, которые ранее ОКУН классифицировались как бытовые услуги, были отнесены к медицинским услугам. Поэтому приказом Росстандарта от 12.12.2012 № 1880-ст в ОКУН внесены Изменения № 13/2012 ОКУН, согласно которым к бытовым услугам с 01.01.2013 по коду услуги 019338 не

относится такая услуга как «пилинг», ранее классифицированная по данному виду услуг.

В соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» осуществление медицинской деятельности подлежит лицензированию.

В соответствии с п. 3 Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 291, медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно приложению. В соответствии с данным приложением медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по косметологии.

Как указано выше, Порядок оказания медицинской помощи населению по профилю «косметология» утвержден приказом Минздравсоцразвития России от 18.04.2012 № 381н.

Согласно письму № 01-46/227 от 21.11.2016 территориального органа Росздравнадзора по Республике Коми, **лицензия на осуществление медицинской деятельности** юридическому лицу (индивидуальному предпринимателю), осуществляющему деятельность в спа-салоне «Багира» <...>, **не выдавалась**.

Согласно письму Министерства здравоохранения Республики Коми № 23058/01-33 от 31.11.2016, перечень медицинских услуг утвержден приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг». В названном нормативно-правовом акте не содержатся услуги: «чистка лица», «ручная чистка лица», «распаривание лица», «лечение угревой сыпи», «дезинкрустация». Указанный приказ содержит следующие виды пилинга: «Дерматологический пилинг», «Пилинг-массаж», «Ультразвуковой пилинг», следовательно пилинг является медицинской услугой.

Министерство здравоохранения также указало, что в соответствии с действующим законодательством, юридическому лицу (индивидуальному предпринимателю) для осуществления медицинской деятельности требуется получение лицензии (п. 46 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»).

При таких обстоятельствах реклама, размещенная в средстве массовой информации – телепрограмме «День», распространена с признаками нарушения требований, установленных ч. 7 ст. 7 Закона о рекламе.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 7 Закона о рекламе, согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, несут и рекламодатель, и рекламодатель.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 14 Закона о рекламе, согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет

ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6, 7 настоящей статьи, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

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

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе, рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рассматриваемая реклама размещена в средстве массовой информации – телепрограмме «День», учредителем которой, согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации серии ЭЛ № ТУ 11-0064 от 25.03.2010 г., копия которого имеется в материалах рекламного дела, является ООО «Новый канал».

В соответствии со ст. 18 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» (далее – Закон о СМИ) учредитель может выступать в качестве редакции, издателя, распространителя, собственника имущества редакции.

Исходя из имеющихся материалов усматривается, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Новый канал».

В соответствии с п. 20 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508 (далее - Правила), при наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, частей 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.25 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС РФ от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № Р 47-12/16 по признакам нарушения ч. 7 ст. 7, ч. 1 ст. 14 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – физическое лицо;

2.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Новый канал», <...>.

3. Вызвать для участия в деле:

3.1. заявителя – физическое лицо;

3.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - - ООО «Новый канал», <...>.

4. Назначить дело № Р 47-12/16 к рассмотрению **на 27 января 2017 года на 12 часов 00 минут** по адресу: г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

5. **ООО «Новый канал» в срок до 20.01.2017** представить следующие надлежащим образом заверенные копии документов и письменную информацию:

5.1. О рекламодателе, рекламопроизводителе, рекламоодателе рассматриваемой рекламы (рекламный сюжет о спа-салоне «Багира»), с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, номеров тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации - для физических лиц.

5.2. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ), опосредующих производство, размещение и распространение рекламы, указанной в пункте 5.1 настоящего Определения.

5.3. Пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение указанной в пункте 5.1 настоящего Определения рекламы.

5.4. Пояснения, кто определил содержание рекламы, указанной в пункте 5.1 настоящего Определения, ее наполнение, кем, когда и каким образом одобрена (утверждена, согласована) реклама, в случае, если не утверждалась и не согласовывалась, представьте соответствующую поясняющую письменную информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

5.5. О периоде распространения рекламы, указанной в пункте 5.1 настоящего Определения, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

5.6. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемой рекламы.

5.7. Пояснения причин распространения указанной в пункте 5.1 настоящего Определения рекламы без учета требований ч. 7 ст. 7 Закона о рекламе.

5.8. Пояснения причин распространения указанной в пункте 5.1 настоящего Определения рекламы без учета требований ч. 1 ст. 14 Закона о рекламе.

5.9. Копию устава ООО «Новый канал» со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату настоящего определения.

5.10. Копии действующих договоров (соглашений и т.д.) на пользование эфирным временем.

5.11. Копию лицензии на осуществление телевизионного вещания.

5.12. Пояснения, является ли рассматриваемая реклама спонсорской рекламой. Если является – приложите соответствующие подтверждающие документы. Если не является – соответствующую поясняющую информацию.

5.13. Сведения о редакции средства массовой информации - телепрограммы «День» (если редакция зарегистрирована в качестве юридического лица – укажите его полное наименование, юридический и почтовый адреса, тел./факс, Ф.И.О. руководителя, с приложением копий устава и (или) иных правоустанавливающих документов со всеми изменениями и дополнениями на дату Определения; если не зарегистрирована – представьте соответствующую поясняющую информацию).

5.14. Копии договоров, заключенных учредителем средства массовой информации - телепрограммы «День» с редакцией (главным редактором) средства массовой информации - телепрограммы «День» со всеми изменениями и дополнениями по каждому документу на дату Определения.

5.15. Эфирную справку о прохождении 10.10.2016 в эфире телеканалов СТС и ГСП телепрограммы «День» (с указанием сведений обо всех транслируемых телепрограммах «День», в том числе рекламы) с указанием времени начала и окончания телепрограмм.

5.16. Поясняющую о наличии/отсутствии 10.10.2016 на телеканалах СТС и ГСП в телепрограмме «День» иных фактов, помимо указанного в п. 5.1., прерывания телепрограммы или телепередачи рекламой без предварительного сообщения о последующей трансляции рекламы (с приложением подтверждающих документов, материалов, иного).

5.17. Видеозаписи телепередачи «День», транслируемой 10.10.2016 телеканалами СТС (в 18 часов 45 минут) и ГСП (в 19 часов 00 минут), на оптическом носителе.

5.18. Видеозапись рекламы спа-салона «Багира», транслируемой 10.10.2016 в телепрограмме «День» (на оптическом носителе).

5.19. Пояснения, предоставлялись ли рекламодателем при заказе рассматриваемой рекламы документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы требованиям п. 7 ст. 7 Закона о рекламе, в том числе сведения о наличии лицензий на осуществление медицинской деятельности, в том числе на осуществление медицинских услуг, в том числе пилинга (с приложением

подтверждающих документов).

5.20. Пояснения, требовало ли ООО «Новый канал» у рекламодателя при заказе рассматриваемой рекламы предоставления документов, указанных в п. 5.19 настоящего Определения, в порядке ст. 13 Закона о рекламе. Если требовало – укажите, были ли предоставлены рекламодателем соответствующие документы. Если не требовало – укажите причину.

5.21. О должностном лице ООО «Новый канал», по вине которого произошло нарушение рекламного законодательства (с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица).

5.22. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 5.21 настоящего определения, поясняющие обстоятельства размещения рассматриваемой рекламы в нарушение ч. 7 ст. 7, ч. 1 ст. 14 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием размещаемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемой рекламы, со ссылкой на должностную инструкцию.

6. **Заявителю** явиться лично (с паспортом) и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела.

7. **ООО «Новый канал»** обеспечить явку законного представителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела.

О возможности рассмотрения дела в отсутствие лиц, участвующих в деле, сообщить не позднее 26 января 2017 года, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: tol1@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

Примечание:

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения, укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота. Кроме того, документы объемом более 1 печатного листа должны быть представлены в прошитом виде и пронумерованы.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в Федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации)

- влечет наложение административного штрафа.

Председатель Комиссии

<...>