РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №26-ФАС22-Р/03-18

Решение в полном объеме изготовлено 26 апреля 2018г. г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
Председатель:
К <…> – врио руководителя управления,
Члены Комиссии:
Б<…> – врио начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,
К<…> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,
рассмотрев дело № 26-ФАС22-Р/03-18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения и распространения в журнале «Marafetta» №2 / осень / 2017 (от 30 августа 2017г.) на странице 22-23 рекламной статьи «Жемчужный! Центр красоты и коррекции тела», в которой усматриваются признаки нарушения ч.7, 8 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,
в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламодателя - Ш<…> (ИНН 220454664931, адрес регистрации: <…> ;
в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространителя - учредителя и главного редактора журнала «Marafetta» Д<…> (<…>),
УСТАНОВИЛА:
в соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508 (далее-Правила рассмотрения антимонопольным органом дел), рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.
Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, рекламодатель – Ш<…> на рассмотрение дела не явилась (о месте и времени рассмотрения дела извещена). В адрес антимонопольного органа поступило ходатайство Ш<…> о рассмотрении дела в ее отсутствие (вхд. № 184630 от 20.04.2018г.).
Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, рекламораспространитель - учредитель и главный редактор журнала «Marafetta» Д<…> (далее – Д<…>) на рассмотрение дела не явилась (о месте и времени рассмотрения дела извещена). В адрес антимонопольного органа поступило ходатайство Д<…> о рассмотрении дела в ее отсутствие (вхд. № 184303 от 16.04.2018г.).
На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие Ш<…> и Д<…>
26 апреля 2018г. Комиссия, рассмотрев материалы дела и дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

07 декабря 2017г. Алтайским краевым УФАС России выявлен факт размещения и распространения в журнале «Marafetta» №2 / осень / 2017 (от 30 августа 2017г.) на странице 22-23 рекламной статьи следующего содержания: «ЖЕМЧУЖНЫЙ! Центр красоты и коррекции тела Самый эффективный метод коррекции фигуры! Гарантия результата!... Миостимуляция (или электростимуляция) – это процесс сокращения мышечной структуры вследствие воздействия на данный участок тела слабых электрических импульсов….В салоне красоты и коррекции тела «Жемчужный» всегда к вашим услугам высокоэффективные методы для быстрого похудения и борьбы с целлюлитом: - Миостимуляция (прокачай свое тело); - кавитация – ультразвуковая липосакция (минус 2-4 см за сеанс!; вакуумно-роликовый массаж, и обертывания (забудьте о целлюлите!); ИК-одеяло (борьба с целлюлитом и лишним весом); вакуумно-баночный массаж (антицеллюлитный массаж); радиолифтинг (регенерация кожи)».

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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. 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.

Обозначенная информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования, которыми являются медицинские услуги (миостимуляция (электростимуляция), вакуумный массаж), а также к лицу, их оказывающему (Жемчужному центру красоты и коррекции тела), способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

В соответствии с ч.7 ст. 24 Федерального 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 соответствии с номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27 декабря 2011 года N 1664н, действовавшей на момент установления антимонопольным органом факта распространения рассматриваемой рекламы, к медицинских услугам относятся: вакуумный массаж кожи (А21.01.007), Многофункциональная электростимуляция скелетных мышц (А17.24.010).

Приказом Минздрава России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена новая номенклатура медицинских услуг. Данный Приказ вступил в силу 01.01.2018г.

В соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Минздрава от 13.10.2017 №804н, к медицинским услугам относятся: вакуумный массаж кожи (А21.01.007), электростимуляция мышц (А17.02.001).

Следовательно, реклама таких услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации

специалистов.
Рассматриваемая рекламная статья не содержит предусмотренного Федеральным законом «О рекламе» предупреждения о наличии противопоказаний или необходимости получения консультации специалистов, что указывает на признаки нарушения требований ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе».
Кроме того, рассматривая рекламная статья содержит следующую информацию: «Миостимуляция (или электростимуляция) – это процесс сокращения мышечной структуры вследствие воздействия на данный участок тела слабых электрических импульсов. Они имитируют естественные сигналы, посылаемые нервной системой…Миостимуляция- это очень эффективная процедура коррекции фигуры, которая за короткий период времени без утомительных физических нагрузок, помогает решить несколько проблем, таких как избыток лишнего веса, устранение целлюлита, укрепление мускулатуры, увеличение объема мышечной массы».
Миостимуляция — это физиотерапевтический метод, предполагающий воздействие на мышечные ткани импульсным током. С помощью прикрепленных к телу электродов импульс ограниченной мощности подается на мышцы, тем самым стимулируя их активность.
Согласно ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе» реклама лекарственных препаратов в формах и дозировках, отпускаемых по рецептам на лекарственные препараты, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, а также медицинских изделий, для использования которых требуется специальная подготовка, не допускается иначе как в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий и в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях.
Требования ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе» распространяются на все без исключения методы профилактики, диагностики и медицинской реабилитации и запрещают их рекламирование.
Согласно свидетельству о регистрации СМИ ПИ № ТУ 22-00673 от 26.04.2018, журнал «Marafetta», в котором распространена рассматриваемая реклама метода профилактики и лечения (миостимуляция), зарегистрировано как рекламное СМИ, женский журнал. Следовательно, он не является специализированным печатным изданием, предназначенным для медицинских и фармацевтических работников.
Таким образом, рассматриваемая рекламная статья: «Жемчужный! Центр красоты и коррекции тела, размещается и распространяется в журнале «Marafetta» №2 / осень / 2017 (от 30 августа 2017г.), с нарушением требований ч.7, ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе».
Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.
Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч.7, ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе» несет как рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, так и рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.
На основании договора на размещение информации рекламного характера №032 от 03.08.2017г., заключенного между Ш<…> и Д<…> , рекламодателем рассматриваемой рекламной информации является Ш<…> (ИНН 220454664931), рекламораспространителем – Д<…> (ИНН 220454266842).

Согласно свидетельству о регистрации СМИ ПИ № ТУ 22-00673 от 26.04.2017, Д<…> является учредителем и главным редактором журнала «Marafetta» (адрес редакции: Алтайский край, г.Бийск, ул. 8 Марта, д. 15).
На определение о возбуждении дела №26-ФАС22-Р/03-18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (исхд.№ 1531/7 от 30.03.2018г.) Ш<…> пояснила, что согласно договору №032 на размещении информации рекламного характера от 03.08.2017 г. рекламодателем является Ш<…> . Согласно п. 2.1.1. вышеуказанного договора исполнитель обязан принять, подготовить/доработать, согласовать и разместить материалы заказчика в журнале «Marafetta». Вместе с тем, рекламодатель – Ш<…> не определяла макет, содержание, место и сроки размещения рассматриваемой рекламы. Рекламораспространитель разместил макет рекламы без согласования с рекламодателем. Ш<…> представила только информацию о видах оказываемых услуг. На основании изложенного, считает, что Ш<…> не является рекламодателем, так как не давала своего согласия на распространение рекламы. Кроме того, вопросы отнесения денежных средств на исполнение договора №032 относятся, по мнению Ш<…>, к сфере гражданских правоотношений сторон и не влияют на порядок определения лица, распространяющего рекламу.
Однако, из пояснений, представленных главным редактором журнала «Marafetta» Д<…> (вхд. №182189 от 02.03.2018г.), следует, что желаемый вариант проекта, в основном, предоставляется Заказчиком в готовом виде, с возможностью при необходимости доработки со стороны Исполнителя.
Согласно скриншотам электронной переписки, между Еленой «М» и marafetta@mail.ru, представленных Д<…> (вхд. №182189 от 02.03.2018г.), Комиссией установлено, что рекламодатель и рекламораспространитель осуществляли переписку относительно согласования рассматриваемой рекламной информации для публикации в журнале «Marafetta».
На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения Ш<…> и Д<…> ч.7, ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе», что выражается в ненадлежащем размещении рекламы медицинских услуг: «Жемчужный! Центр красоты и коррекции тела».
В соответствии с п. 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает предписание лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
На основании изложенного, руководствуясь п.1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пп.37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,
РЕШИЛА:
1.Признать рекламную статью медицинских услуг: «Жемчужный! Центр красоты и коррекции тела», размещенную и распространенную в журнале «Marafetta» №2 / осень / 2017 (от 30 августа 2017г.) на странице 22-23, ненадлежащей, так как при ее размещении и распространении нарушено требование ч.7, 8 ст.24 Федерального закона «О рекламе».
2. Признать Ш<…> и Д<…> нарушившими требования ч.7, 8 ст.24 Федерального закона «О рекламе».
3.Выдать Ш<…> и Д<…> предписания об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в районный суд в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии: К<…>

Члены Комиссии: Б<…>
К<…>

ПРЕДПИСАНИЕ № 34
о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации
о рекламе

26 апреля 2018 г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
Председатель Комиссии:
К<…> – врио руководителя управления,
члены Комиссии:
Б<…> – врио начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,
К<…> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,
на основании своего решения от 26 апреля 2018г. по делу № 26-ФАС22-Р/03-18 о признании ненадлежащей рекламной статьи медицинских услуг: «Жемчужный! Центр красоты и коррекции тела», размещенной и распространенной в журнале «Marafetta» №2 / осень / 2017 (от 30 августа 2017г.) на странице 22-23, поскольку при ее распространении и размещении нарушены требования ч.7, 8 ст.24 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 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. Ш<…> в двадцатидневный срок со дня вынесения предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: ненадлежащей рекламной статьи медицинских услуг: «Жемчужный! Центр красоты и коррекции тела», по которой вынесено решение, поскольку при ее распространении нарушены требования ч.7, 8 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».
2. Ш<…> представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего

предписания до 14 мая 2018 года.
Предписание может быть обжаловано в районный суд в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии К<…>

Члены Комиссии: Б<…>

К<…>

ПРЕДПИСАНИЕ № 35
о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

26 апреля 2018 г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
Председатель Комиссии:
К<…> – врио руководителя управления,
члены Комиссии:
Б<…> – врио начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,
К<…> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,
на основании своего решения от 26 апреля 2018г. по делу № 26-ФАС22-Р/03-18 о признании ненадлежащей рекламной статьи медицинских услуг: «Жемчужный! Центр красоты и коррекции тела», размещенной и распространенной в журнале «Marafetta» №2 / осень / 2017 (от 30 августа 2017г.) на странице 22-23, поскольку при ее распространении и размещении нарушены требования ч.7, 8 ст.24 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 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. Д<…> в двадцатидневный срок со дня вынесения предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить размещение и распространение в журнале «Marafetta», ненадлежащей рекламной статьи медицинских услуг: «Жемчужный! Центр красоты и коррекции тела», по которой вынесено решение, поскольку при ее распространении нарушены требования ч.7, 8 ст.24 Федерального закона «О рекламе».
2. Д<…> представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 14 мая 2018 года.
Предписание может быть обжаловано в районный суд в порядке,

предусмотренном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии К<…>
Члены Комиссии: Б<…>
К<…>