

РЕШЕНИЕ

3 ноября 2010г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Т. В. Лопаткина – Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы,

члены Комиссии: И. Р. Носкова – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Е.А. Скоп – специалист-эксперт отдела рекламы,

Е.В. Сафронова – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 57 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ИП Бенько Л.Г. по факту распространения в газете «Навигатор» №16 (732) от 30.04.2010г. на стр.28 рекламы следующего содержания: «Салон красоты Золотой павлин с 10 до 20 без обеда и выходных Косметолог Парикмахер Маникюр, педикюр Перманент бровей глаз губ Чистки, массажи Солярий ул. Иванова, 4 т.292-48-84, 339-90-43», с признаками нарушения:

- п.7 ст.7 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), согласно которому не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений;

- ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», согласно которой реклама медицинских услуг 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),

в присутствии представителя:

заявителя – «...», не явилась, уведомлена надлежащим образом,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона «О рекламе», ИП Бенько Л.Г., «...»

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление гр (вх. 3525 от 19.05.2010г.) в отношении салона красоты «Золотой павлин» по факту распространения последним в газете «Навигатор» № 16 (732) от 30.04.2010г. на стр.28 информации с признаками нарушения ФЗ «О рекламе».

Новосибирским УФАС России проведена проверка, в результате которой установлено следующее.

На стр. 28 газеты «Навигатор» №16 (732) от 30.04.2010г. размещена информация следующего содержания: «Салон красоты Золотой павлин с 10 до 20 без обеда и выходных Косметолог Парикмахер Маникюр, педикюр Перманент бровей глаз губ Чистки, массажи Солярий ул. Иванова, 4 т.292-48-84, 339-90-43».

Согласно ст.3 ФЗ «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; рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Следовательно, рассматриваемая информация является рекламой, т.к. отвечает всем требованиям определения рекламы. Объектом рекламирования в данном случае выступают услуги, оказываемые салоном красоты «Золотой павлин».

Согласно Договору №2/1-1/2 о размещении рекламных объявлений в рекламно-информационной газете «НАВИГАТОР» от 09.01.2007г., заключенному между ООО ИД «Навигатор» и ИП Марковой Т.Ф., а также Заявке на размещение рекламы в газете «Навигатор» от ИП Марковой Т. Ф. на №16 от 30.04.2010г., Акту об оказании услуг №1840 от 04.05.2010г., заказчиком размещения рассматриваемой рекламы в данное издание является индивидуальный предприниматель Маркова Т.Ф..

В соответствии с пояснениями ИП, договора с рекламодателем заключено не было, т.к. он подает заявку на размещение 2-3 раза в год и только как частное лицо. Оплата происходила наличными деньгами через кассу (подтверждается чеком, копией чека). Текст макета был продиктован заказчиком. Также в материалах дела имеется макет, представленный ИП Бенько Л.Г., соответствующий макету, размещенному в газете «Навигатор».

Следовательно, рекламодателем, т.е. лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы, является ИП Бенько Л. Г.

Новосибирским УФАС России у рекламодателя был запрошен ряд документов, в том числе и разрешительные документы (лицензия) на осуществление видов деятельности, указанных в рекламе.

ИП Бенько Л. Г., в том числе были представлены следующие документы:

- письмо Главного управления охраны здоровья населения Новосибирской области от 20.10.2004г. (далее – Письмо от 20.10.2004г.);

- Методические рекомендации по осуществлению деятельности организаций,

оказывающих косметические и косметологические услуги на территории Свердловской области, 2009г. (далее – Методические рекомендации);

- санитарно-эпидемиологические правила и нормативы СанПиН 2.1.2.1199-03, 08.04.2003г. №4393: «Парикмахерские. Санитарно-эпидемиологические требования к устройству, оборудованию и содержанию» (далее – СанПиН 2.1.2.1199-03).

Согласно СанПиН 2.1.2.1199-03 «Общие положения», п.2.1, санитарно-эпидемиологические требования должны соблюдаться при осуществлении следующих услуг гигиенического, декоративного и эстетического характера, оказываемых парикмахерскими населению:

- стрижка, укладка, окраска, химическая завивка и другие услуги по уходу за волосами;

- окраска бровей, ресниц, макияж, маски, гигиеническая чистка лица и другие косметические процедуры;

- массаж лица и шеи;

- маникюр, педикюр;

- изготовление париков, накладных усов, бород, бакенбард, шиньонов и украшений из волос, в том числе по индивидуальным заказам клиентов.

Перманент бровей, глаз, губ в данном перечне не значится. Следовательно, отнести данные услуги к услугам гигиенического, декоративного и эстетического характера, оказываемым парикмахерскими населению, в рамках данного документа нельзя.

При этом в п.2.3 Общих положений СанПиН 2.1.2.1199-03 указано: в косметических кабинетах выполняются процедуры гигиенического и декоративного характера. Работники косметических кабинетов должны иметь среднее медицинское образование и сертификат специалиста на данный вид деятельности.

В Приложении №1 к Методическим рекомендациям в перечень косметических услуг, не требующих медицинского лицензирования, включен перманентный макияж – технология оформления бровей, глаз и губ с помощью специальных пигментов и аппарата, создающая стойкий декоративный эффект.

В Письме от 20.10.2004г. указано следующее: в соответствии с ФЗ №128 от 08.08.2001г. «О лицензировании отдельных видов деятельности», лицензирование подлежит медицинская деятельность, обозначенная видами работ и услуг по специальностям: приказ МЗ РФ №238 от 26.07.2002 года «Об организации лицензирования медицинской деятельности». Код 06.037 работы и услуги по косметологии (терапевтической, хирургической)».

Перманентный макияж, художественная татуировка и пирсинг лицензированию не подлежат, т.к. данные манипуляции проводятся специалистами без медицинского образования и в специальности косметология не обозначены.

На момент рассмотрения заявления «...» Приказ министерства здравоохранения РФ №238 от 26.07.2002года «Об организации лицензирования медицинской

деятельности» утратил силу (Приказ Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 10.05.2007г. №323).

Новосибирским УФАС России 01.06.2010г. был сделан запрос в Управление Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Новосибирской области о разъяснении: относится ли к медицинским услугам и подлежит ли лицензированию (по каким видам работ и услуг) такой вид услуг как: перманент бровей, глаз, губ.

В ответе на запрос указано следующее.

В соответствии с Приказом Минздрава РФ от 10.04.2001г. №113 «О введении в действие отраслевого классификатора «Простые медицинские услуги» (вместе с отраслевым классификатором ОК ПМУ 91500.09.0001-2001), медицинской услугой являются: перманент бровей, глаз, губ.

На основании приказа Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 20 мая 2007г. №323 «Об утверждении порядка организации работ (услуг), выполняемых при осуществлении доврачебной, амбулаторно-поликлинической (в том числе первичной медико-санитарной помощи, медицинской помощи женщинам в период беременности, во время и после родов, специализированной медицинской помощи), стационарной (в том числе первичной медико-санитарной помощи, медицинской помощи женщинам в период беременности, во время и после родов, специализированной медицинской помощи), скорой и скорой специализированной (санитарно-авиационной), высокотехнологичной, санаторно-курортной медицинской помощи», вышеперечисленные услуги подлежат лицензированию, как работа (услуга), выполняемая при осуществлении доврачебной медицинской помощи по сестринскому делу и как работа (услуга), выполняемая при амбулаторно-поликлинической, в том числе специализированной медицинской помощи по дерматовенерологии, косметологии.

В соответствии с Постановлением Минтруда России от 10.11.1992 и №31 «Об утверждении Тарифно-квалификационных характеристик по общеотраслевым профессиям рабочих «к требованиям к профессии косметика, осуществляющего массаж лица, шеи и кожи головы, чистку лица гигиеническую, вакуумную и др., наложение питательных, дезинфицирующих масок, проведение отшелушивающих процедур, парафиновые укутывания кистей рук, поправку бровей, окраску бровей и ресниц, завивку ресниц, умение наносить макияжи, относятся знание основ анатомии и физиологии, строения и свойств кожи; правил и способов выполнения работ; устройств и правил эксплуатации применяемого оборудования и инструмента; видов материалов, препаратов, их назначения и норм расхода; правил санитарии и гигиены; правил обслуживания клиентов, а также требуется медицинское образование.

Таким образом, для осуществления вышеперечисленных работ требуется получение лицензии на осуществление медицинской деятельности в соответствии с Федеральным законом от 08.08.2001 №128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

Также в материалах дела имеется ответ Федерального государственного учреждения «Государственный научный центр дерматовенерологии»

Министерства здравоохранения и социального развития РФ (вх. № 8093 от 22.10.2010г.), в котором указано, что «перманентный макияж представляет собой инъекции красителя в покровные ткани человеческого организма с декоративной целью выполняются средним медицинским персоналом по назначению и под контролем врача. Услуга оказывается в учреждениях имеющих лицензию на медицинскую деятельность».

В соответствии с п.7 ст.7 ФЗ «О рекламе», не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В соответствии с ч.7 ст. 24 ФЗ «О рекламе», реклама медицинских услуг 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).

В соответствии со ст. 3 ФЗ «О рекламе», товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Следовательно, в рассматриваемой информации предлагается медицинская услуга – перманент бровей, глаз, губ, требующая получения лицензии на осуществление медицинской деятельности. Салон красоты «Золотой павлин» данной лицензии не имеет. При этом в рекламной информации отсутствует надлежащее предупреждение, установленное ч.7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, данная рекламная информация размещена с нарушением п.7 ст.7, ч.7 ст.24 ФЗ «О рекламе».

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе, признаётся ненадлежащей (п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе»). Ненадлежащая реклама не допускается.

Согласно ст. 38 ФЗ «О рекламе», за нарушение требований ст.ст.7, 24 ФЗ «О рекламе» ответственность предусмотрена альтернативная: как рекламодателя, так и рекламораспространителя.

Т. к. в соответствии с п. 3.4 Договора №2/1-1/2 о размещении рекламных объявлений в рекламно-информационной газете «Навигатор», оригинал-макеты представляются издателю в готовом виде, при этом по своему содержанию должны соответствовать принципам и нормам, изложенным в действующих законах о рекламе и СМИ, ответственность в данном конкретном случае несет рекламодатель – ИП Бенько Л. Г.

При рассмотрении дела на Комиссии ИП Бенько Л.Г. пояснила, что в рассматриваемой рекламе под услугой «массаж» имеется в виду массаж лица и

шеи, под услугой «чистки» - гигиеническая, вакуумная чистка лица, являющиеся косметическими услугами, не требующими получения лицензии при их осуществлении; «перманент» - представляет собой нанесение пигмента методом «вбивания» (иглой) при помощи специального аппарата на глубину 1-2 мм.

Данные доводы приняты Комиссией во внимание.

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 рекламу: «Салон красоты Золотой павлин с 10 до 20 без обеда и выходных Косметолог Парикмахер Маникюр, педикюр Перманент бровей глаз губ Чистки, массажи Солярий ул. Иванова, 4 т.292-48-84, 339-90-43», размещенную в газете «Навигатор» №16 (732) от 30.04.2010г. на стр.28, ненадлежащей, а ИП Бенько Л.Г. («...»), нарушившем:

- п.7 ст.7 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», согласно которому не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений;

- ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», согласно которой реклама медицинских услуг 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).

2. Выдать ИП Бенько Л.Г. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «15» ноября 2010г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

_____ Т. В. Лопаткина

Члены Комиссии

_____ Е.А. Скоп

_____ И. Р. Носкова

_____ Е.В. Сафронова

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе

3 ноября 2010г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела № 57 о нарушении законодательства РФ о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Т. В. Лопаткина – Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы,

члены Комиссии: Е.А. Скоп – специалист-эксперт отдела рекламы,

И. Р. Носкова – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Е.В. Сафронова – специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 3 ноября 2010г. по делу № 57 в отношении Индивидуального предпринимателя Бенько Л.Г. (свидетельство о внесении записи в ЕГРИП за № 304547328600030) о признании ненадлежащей рекламы: «Салон красоты Золотой павлин с 10 до 20 без обеда и выходных Косметолог Парикмахер Маникюр, педикюр Перманент бровей глаз губ Чистки, массажи Солярий ул. Иванова, 4 т.292-48-84, 339-90-43», размещенную в газете «Навигатор» №16 (732) от 30.04.2010г. на стр.28, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю Бенько Л.Г. (свидетельство о внесении записи в ЕГРИП за № 304547328600030) в течение 5 (пяти) календарных дней со дня

получения настоящего предписания прекратить нарушение Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006г. «О рекламе», а именно, не допускать распространения рекламы с нарушением:

- п.7 ст.7 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», согласно которому не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений;

- ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», согласно которой реклама медицинских услуг 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).

в т.ч. рекламы: «Салон красоты Золотой павлин с 10 до 20 без обеда и выходных Косметолог Парикмахер Маникюр, педикюр Перманент бровей глаз губ Чистки, массажи Солярий ул. Иванова, 4 т.292-48-84, 339-90-43».

2. Индивидуальному предпринимателю Бенько Л.Г. (свидетельство о внесении записи в ЕГРИП за № 304547328600030) представить в Новосибирское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 30 ноября 2010г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 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 статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

_____ Т. В. Лопаткина

Члены Комиссии

_____ И.Р. Носкова

_____ Е.А Скоп

_____ Е.В. Сафронова