

ИП <...>

«SPELEON СОЛЯНАЯ ПЕЩЕРА»

г.Уфа, ул.Первомайская, д.22, кв.21

Заинтересованное лицо:

Территориальный орган Росздравнадзора по Республике Башкортостан

450076, г.Уфа, ул.Аксакова, д.62

РЕШЕНИЕ

(по делу №Р-89-18)

15.03.2019г.

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

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

Временно исполняющий обязанности Председателя комиссии:

<...> – ВРИО заместителя руководителя – заместитель начальника отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

Члены Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

рассмотрев материалы по признакам нарушения закона о рекламе, а

именно рекламу организации «SPELEON СОЛЯНАЯ ПЕЩЕРА», размещенную на окнах входной группы, расположенной по адресу: г.Уфа, проспект Октября, д.127, рекламодатель – организация «SPELEON СОЛЯНАЯ ПЕЩЕРА» (г.Уфа, проспект Октября, д.127),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и

услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 6.1.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 23.07.2015 №649/15) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства РФ о рекламе, в соответствии со статьей 33 Федерального закона №38-ФЗ «О рекламе» Башкортостанским УФАС России была выявлена реклама следующего содержания: «СОЛЯНАЯ ПЕЩЕРА. SPELEON. ВДОХНИ ЗДОРОВЬЕ ВСЕЙ СЕМЬЕЙ! Повышает иммунитет. Способствует профилактике частых простуд, гриппа, ЛОР заболеваний, заболеваний органов дыхания. Оказывает благоприятное воздействие при аллергии и астме. Очищает и омолаживает кожу. Снимает стресс и переутомление. Способствует улучшению сна. Очищает легкие от табачного дыма. Тел. 2669436».

Указанная наружная реклама размещена на окнах входной группы нежилого помещения в жилом доме по адресу: г.Уфа, проспект Октября, д.127. Рекламодатель – организация «SPELEON СОЛЯНАЯ ПЕЩЕРА» (г.Уфа, проспект Октября, д.127).

Данная реклама имеет признаки нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» в части того, что:

- 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 со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламодатель и рекламодатель.

Управлением в Территориальный орган Росздравнадзора по РБ был направлен запрос (исх №6/12853 от 09.10.2018г) о предоставлении разъяснения по вопросу того, является ли указанная в рекламе услуга медицинской и рекламируется ли в данном случае метод лечения.

В ответ на указанный запрос Территориальный орган Росздравнадзора по РБ сообщил следующее (вх №17798 от 06.12.2018г) В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам относятся Спелеовоздействие (код услуги А20.30.018). Согласно Постановлению Правительства РФ от 16.04.2012г №291 «О лицензировании медицинской деятельности» для применения соляной шахты необходимо наличие лицензии на медицинскую деятельность по работам (услугам) по специальности «Физиотерапия».

В данном случае в рекламе отсутствует пометка о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

15.01.2019 представитель «SPELEON СОЛЯНАЯ ПЕЩЕРА» на рассмотрении дела не присутствовал. Почтовое уведомление, о надлежащем извещении, в Управление не поступало.

Комиссией Башкортостанского УФАС России было принято решение: продлить срок рассмотрения дела №Р-89-18; отложить рассмотрение дела на другую дату.

05.02.2019 представитель «SPELEON СОЛЯНАЯ ПЕЩЕРА» на рассмотрении дела не присутствовал. Почтовое уведомление, о надлежащем извещении, в Управление не поступало.

Комиссией Башкортостанского УФАС России было принято решение отложить рассмотрение дела на другую дату.

20.02.2019 представитель «SPELEON СОЛЯНАЯ ПЕЩЕРА» на рассмотрении дела не присутствовал. Почтовое уведомление, о надлежащем извещении, в Управление не поступало.

11.03.2019 на рассмотрении дела присутствовала представитель ИП <...>. – <...>. (доверенность от 19.03.2015).

<...> были представлены следующие документы (вх.№3373 от 11.03.2019): письменные пояснения по делу; учредительные документы ИП <...>; сертификат соответствия №ТС RU C-RU МЛ03 В00022 серия RU №0059681; договор аренды нежилого помещения от 09.06.2015; акт приема-передачи помещения от 09.06.2015, соглашение о расторжении договора аренды нежилого помещения от 09.06.2015 от 28.02.2019; свидетельство о согласовании размещения информационного оформления №2087-2016 от 11.11.2016; постановление №556 от 21.02.2019.

Пояснения <...>: «С 2015 года осуществляем оздоровительно-физкультурную деятельность ОКВЭД 93.04. по адресу г.Уфа, пр-т Октября, 127.

Оборудование, которое использовалось, является бытовым (код ТН ВЭД ТС) 8509 80 000 0 и поэтому деятельность медицинской не является. За время работы пещеры, жалоб и претензий не поступало. В настоящее время деятельность прекращена. Входная группа - демонтирована».

Комиссией установлено, что верное наименование рекламодателя – ИП <...> (г.Уфа, ул.Первомайская, д.22, кв.21).

Комиссией Башкортостанского УФАС России было принято решение: привлечь к участию в деле в качестве заинтересованного лица Территориальный орган Росздравнадзора по Республике Башкортостан, отложить рассмотрение дела на другую дату.

15.03.2019 года на рассмотрении дела присутствовали:

- представитель ИП <...> – <...> (доверенность от 19.03.2015);

- представитель Территориального органа Росздравнадзора по Республике Башкортостан – <...> (удостоверение №04/13).

<...> были представлены следующие материалы (вх.№3710 от 15.03.2019): паспорт (руководство по эксплуатации) аэрогалитгенератора АГГ-03; письмо ФГУП НИИПММ №20 от 18.01.2008; руководство по управлению и использованию торговой марки –SPELEON Брендбук; решение арбитражного суда по делу №А14-6984/2014; решение арбитражного суда №А50-13054/2014; паспорт качества №8619; договор №3/2015 от 09.06.2015; уведомление о снятие с учета ф/л в налоговом органе; государственная регистрация системы сертификация РосТестСтандарт; письмо Росздравнадзора от 15.11.2017.

Комиссией Башкортостанского УФАС России по делу №Р-89-18 было принято решение: исключить часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе»; вменить нарушение пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»; признать указанную рекламу ненадлежащей, нарушающую пункт 2 части 3 и часть 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе»; выдать предписание – ИП <...> о прекращении нарушения законодательства о рекламе; передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ИП <...>.

Анализ материалов дела показал, что, реклама: «СОЛЯНАЯ ПЕЩЕРА. SPELEON. ВДОХНИ ЗДОРОВЬЕ ВСЕЙ СЕМЬЕЙ! Повышает иммунитет. Способствует профилактике частых простуд, гриппа, ЛОР заболеваний, заболеваний органов дыхания. Оказывает благоприятное воздействие при аллергии и астме. Очищает и омолаживает кожу. Снимает стресс и переутомление. Способствует улучшению сна. Очищает легкие от табачного дыма. Тел. 2669436», размещенная на окнах входной группы нежилого помещения в жилом доме по адресу: г.Уфа, проспект Октября, д.127. Рекламодатель – ИП <...> (г.Уфа, ул.Первомайская, д.22, кв.21), нарушает пункт 2 части 3 и часть 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Комиссией было установлено, что ИП <...> (Заказчик) был заключен договор №3/2015 от 09.06.2015 года, в соответствии с которым ООО «Спелеон» (Исполнитель) обязуется разработать Техническое задание на планировку помещений; установить гипсокартонные конструкции, (конструкция для создания объемных форм, создание, многоуровневых конструкций, элементов дизайна); провести работы по галодизайну плюс (нанесение специального многослойного солевого покрытия на стены и пол, сглаживание острых углов стен, пол); поставить рассыпную соль Илецкая - материал для нанесения на стены, пол; поставить и установить диодную подсветку скомпонованную дизайнером - 1 копл., светильник «Соляной кристалл» - напряжение питания 220В, частота 50Гц, изготовлен из монокристалла хлорида натрия - 2 шт.; поставить и установить приточно-вытяжную систему циркуляции воздуха - 1 шт.; установить и подключить телевизор - 1 шт.; поставить комплект

оборудования Аэрогалитгенератор АГГ-03 для галокомплекса «Соляная пещера» - (далее «Галокомплекс»); произвести подключение и наладку оборудования, а также обучение технического персонала на рабочем месте, поставить аэрогалит - высокодисперсный порошок хлорида натрия - для проведения сеансов галотерапии - 500 штук, а ЗАКАЗЧИК оплатить и принять поставленное ИСПОЛНИТЕЛЕМ оборудование на условиях настоящего договора.

Из представленного паспорта (руководство по эксплуатации), Аэрогалитгенератор АГГ – 03 –предназначен для создания микроклимата соляных пещер. Аппарат применяется для группового оздоровления в специально оборудованном помещении Соляной пещере. На основании ГОСТ Р 52024-2003 «Услуги физкультурно-оздоровительные и спортивные. Общие требования» и ГОСТ Р 52025-2003 «Услуги физкультурно-оздоровительные и спортивные. Требования безопасности потребителей».

Представителем ИП <...> -<...> были представлены пояснения в соответствии с которыми, данный прибор (Аэрогалитгенератор АГГ – 03) не является изделием медицинского назначения и не может быть отнесен к аэроионизирующему оборудованию, а представляет собой бытовой электрический прибор микроклимата.

Также было приложено письмо Росздравнадзора (исх.№014-2851/17 от 15.11.2017): «Федеральная служба по надзору в сфере здравоохранения в связи с проведением производителем корректирующих мероприятий и внесением изменений в паспорт изделия «Аппарат для создания микроклимата соляных пещер «Аэрогалитгенератор АГГ-03» по ТУ 5356-003-11140112-2010», производства ЗАО «Санкт-Петербургский институт профилактической медицины», Россия (далее - Изделие), в части назначения, сообщает об отмене информационных писем Росздравнадзора от 07.09.2017 №01И-2247/17 и от 27.03.2017 №01И-741/17.

Дополнительно сообщаем, что в соответствии с действующей эксплуатационной документацией Изделие предназначено для создания микроклимата соляных пещер и применяется в специально оборудованном помещении «Соляная пещера» и не предназначено для использования в медицинских целях.

Обращаем внимание, что применение данного изделия в медицинских целях запрещается...».

С доводом заявителя о том, что данный прибор представляет собой бытовой электрический прибор микроклимата, и не является медицинским, Комиссия, не согласна.

Бытовой прибор это в первую очередь техника, предназначенная для облегчения домашних работ, создание комфорта в повседневной жизни человека.

В данном случае ИП <...>, осуществлялась предпринимательская деятельность путем использования аппарата Аэрогалитгенератор АГГ – 03, что явно выходит за пределы понятия бытового использования электрических приборов. В первую очередь деятельность была направлена на получение прибыли, а значит довод о том, что аппарат применялся для удовлетворения бытовых потребностей не состоятелен.

Также Комиссия, отмечает, что оказание услуг физкультурно-оздоровительных и спортивных не означает, что лицо которое их оказывает, освобождается от соблюдения требования медицинского обеспечения (п.6.5 ГОСТ Р 52024-2003 Услуги физкультурно-оздоровительные и спортивные. Общие требования).

Комиссия также обращает внимание, что в представленном руководстве по управлению и использованию торговой марки «SPELEON» Брендбук содержатся правила посещения, в котором установлено, что запрещается вход в соляную пещеру лицам с инфекционной болезнью, повышенной температурой и заболеваниями в острой стадии (стр.14 SPELEON Руководство по управлению торговой марки), что по мнению УФАС, налагает на работников соляной пещеры обязанность по выявлению указанных симптомов, что в свою очередь требует специальных медицинских знаний.

Представителем Территориального органа Росздравнадзора по Республике Башкортостан – <...> отмечено, текст указанной рекламы относится к медицинской деятельности, так как спелеотерапия (греч. speleon - пещера, therapia - лечение) - немедикаментозный способ лечения, разновидность климатотерапии. Суть метода заключается в лечении длительным пребыванием в условиях своеобразного микроклимата пещер, гротов, соляных копей, шахт. Спелеотерапия применяется для лечения больных с бронхиальной астмой и другими заболеваниями органов дыхания, гипертонической болезнью, заболеваниями суставов. Спелеотерапия, как отдельный метод лечения и как часть комплексной терапии, показана больным бронхиальной астмой в легкой и среднетяжелой атонической, инфекционно-аллергической и смешанной формах, хроническим бронхитом, хронической пневмонией, поллинозом, аллергическим риносинуситом, аллергическими патологиями кожи, гипертонической болезнью I и II-A стадии.

Так, например, лечение спелеовоздействием входит в Стандарт санаторно-курортной помощи больным с болезнями органов дыхания,

утвержденный приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 22.11.2004 №212.

Спелеотерапия противопоказана при тяжелых формах бронхиальной астмы и гипертонической болезни (а также при более легких формах при наличии частых кризов), дыхательной недостаточности и недостаточности кровообращения II стадии и выше, диффузном пневмосклерозе и бронхоэктазе кисты легкого. В этой связи бесконтрольное применение данного вида лечения несет угрозу причинения вреда жизни, здоровью, а в отдельных случаях может причинить вред жизни, здоровью граждан.

Согласно постановлению Правительства РФ от 16.04.2012 № 291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)» для их осуществления необходимо получение лицензии на медицинскую деятельность.

Спелеотерапия (спелеовоздействие) применяется специалистами со средним и высшим медицинским образованием, получившим дополнительную профессиональную подготовку по специальности «Физиотерапия», в этой связи для применения соляной шахты необходимо наличие лицензии на медицинскую деятельность по работам (услугам) по специальности «Физиотерапия».

Нежилое помещение, по адресу проспект Октября, д.127, принадлежало ИП <...> на основании договора аренды от 09.06.2015 года.

Также Комиссия отмечает, что в рекламе содержится информация, ничем не подтвержденная, а именно – «Соляная пещера - повышает иммунитет. Способствует профилактике простуд, гриппа, ЛОР заболеваний, заболеваний органов дыхания, оказывает благоприятное воздействие при аллергии и астме. Очищает и омолаживает кожу. Снимает стресс и переутомление. Способствует улучшению сна. Очищает легкие от смога и табачного дыма», и вводящая потребителей в заблуждение, так как в данном случае положительное воздействие данного аппарата на заседании Комиссии представлены не были.

В связи с вышеизложенным, Комиссия, приходит к выводу, что данная реклама нарушает пункт 2 части 3 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе». Часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» исключить, так как ИП <...> не обладает медицинской лицензией.

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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- адресована неопределенному кругу лиц;

-направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – формированию и поддержанию интереса к нему, и его продвижению на рынке.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 15.03.2019г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Переквалифицировать нарушение с части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» на пункт 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2.Признать ненадлежащей рекламу: «СОЛЯНАЯ ПЕЩЕРА. SPELEON. ВДОХНИ ЗДОРОВЬЕ ВСЕЙ СЕМЬЕЙ! Повышает иммунитет. Способствует профилактике частых простуд, гриппа, ЛОР заболеваний, заболеваний органов дыхания. Оказывает благоприятное воздействие при аллергии и астме. Очищает и омолаживает кожу. Снимает стресс и переутомление. Способствует улучшению сна. Очищает легкие от табачного дыма. Тел. 2669436», размещенную на окнах входной группы нежилого помещения в жилом доме по адресу: г.Уфа, проспект Октября, д.127, так как она нарушает пункт 2 части 3 и часть 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

3. В соответствии с п.44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать И П <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, так как она должна соответствовать требованиям пункта 2

части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения административного дела по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ в отношении ИП <...> (ИНН 027301988083, ОГРИП 315028000078331г.Уфа, ул.Первомайская, д.22, кв.21).

Решение изготовлено в полном объеме 28.03.2019г.

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

ВРИО Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

ИП <...>

«SPELEON СОЛЯНАЯ ПЕЩЕРА»

г.Уфа, ул.Первомайская, д.22, кв.21

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

(по делу №Р-89-18)

15.03.2018г.

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

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

Временно исполняющий обязанности Председателя комиссии:

<...> – ВРИО заместителя руководителя – заместитель начальника отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

Члены Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

на основании своего решения от 15.03.2018г. по делу №Р-89-18 о признании ненадлежащей рекламы: «СОЛЯНАЯ ПЕЩЕРА. SPELEON. ВДОХНИ ЗДОРОВЬЕ ВСЕЙ СЕМЬЕЙ! Повышает иммунитет. Способствует профилактике частых простуд, гриппа, ЛОР заболеваний, заболеваний органов дыхания. Оказывает благоприятное воздействие при аллергии и астме. Очищает и омолаживает кожу. Снимает стресс и переутомление. Способствует улучшению сна. Очищает легкие от табачного дыма. Тел. 2669436». Указанная наружная реклама размещена на окнах входной группы нежилого помещения в жилом доме по адресу: г.Уфа, проспект Октября, д.127. Рекламодатель - И П <...> (ИНН 027301988083, ОГРИП 315028000078331, г.Уфа, ул.Первомайская, д.22, кв.21), и в соответствии с пунктом 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 .И П <...> (ИНН 027301988083, ОГРИП 315028000078331, г.Уфа, ул.Первомайская, д.22, кв.21) прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно распространение ненадлежащей рекламы: «СОЛЯНАЯ ПЕЩЕРА. SPELEON. ВДОХНИ ЗДОРОВЬЕ ВСЕЙ СЕМЬЕЙ! Повышает иммунитет. Способствует

профилактике частых простуд, гриппа, ЛОР заболеваний, заболеваний органов дыхания. Оказывает благоприятное воздействие при аллергии и астме. Очищает и омолаживает кожу. Снимает стресс и переутомление. Способствует улучшению сна. Очищает легкие от табачного дыма. Тел. 2669436». Указанная наружная реклама размещена на окнах входной группы нежилого помещения в жилом доме по адресу: г.Уфа, проспект Октября, д.127, так как она должна соответствовать требованиям пункта 2 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2 .И П <...> (ИНН 027301988083, ОГРИП 315028000078331, г.Уфа, ул.Первомайская, д.22, кв.21) представить в Башкортостанское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания не позднее пяти дней со дня исполнения предписания.

Срок исполнения предписания - **«01» апреля 2019г.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Башкортостанское УФАС России вправе привлечь к административной ответственности в соответствии со статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ВРИО Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>