

РЕШЕНИЕ по делу № 06-03-13/03

25 марта 2013 года

г. Мурманск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

рассмотрев материалы дела от 13.03.2013 № 06-03-13/03 по признакам нарушения Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее - Закон о рекламе), в присутствии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ООО «Эстетик» (ИНН 5190159349, юр.адрес: г. Мурманск, ул. Скальная, <...>, местонахождение студии г. Мурманск, ул. Володарского,13) и

ООО «Юнити» (ИНН 5190906664, юр. адрес: 183038, г. Мурманск, ул. Коминтерна, <...>, почтовый адрес: 183038, г. Мурманск, ул. Егорова, 14, 3 этаж),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области (далее - УФАС по Мурманской области, Управление) поступило обращение гражданина по поводу распространения рекламы с нарушением рекламного законодательства в журнале г. Мурманска «Люди и Вещи» ноябрь, 2012г.

В развлекательно информационном издании «Люди и Вещи» ноябрь, 2012г. на странице 1 размещена реклама: «Студия перманентного макияжа <...> «Золотое сечение», ул. Володарского,13, тел.40-02-40, permanent51.ru». В рекламе используется интерьер студии перманентного макияжа «Золотое сечение».

В соответствии со статьей 3 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее - Закон 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 пунктами 2 и 3 статьи 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;

товар – продукт деятельности (в том числе работа, **услуга**), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В материалы дела сторонами представлены:

-договор № 11 от 03.02.2012г. с приложением №6 от 03.02.2012г.,

-договор №43 от 15.10.2012г. с приложением №1 от 15.10.2012г.

Согласно предметам названных договоров об оказании услуг на размещение рекламы в рекламно-информационном издании «Люди и Вещи.SHOPPING.» Мурманск» Исполнитель ООО «Юнити» обязуется размещать рекламные материалы Заказчика ООО «Эстетик» на страницах журнала «Люди и Вещи.SHOPPING.» в 2012 г.

В соответствии с приложением №6 и №1 к договорам стороны договорились о размещении материалов заказчика в ноябрьском номере на развороте (спецпредложение) журнала.

Макет рекламы утвержден 20.10.2012 лично <...>. Акт выполненных работ № 166 от 16 ноября 2012 г. подписан сторонами и скреплен печатями без претензий по объему, срокам, качеству оказанных услуг.

Журнал «Люди и Вещи.SHOPPING.» зарегистрирован управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Мурманской области 30 ноября 2010г № ПИ ТУ51-00106, как средство массовой информации, специализирующееся на рекламе более 40%, учредители ООО «Издательский дом «Русский глянец»(236040, Калининградская

обл., г. Калининград, ул. Рокосовского 16/18).

Согласно выходных данных журнал «Люди и Вещи.SHOPPING» выходит тиражом 3000 экземпляров.

В соответствии с Уставом ООО «Юнити», утвержденным общим собранием участников Общества (протокол №1 от 11.08.2009г), Общество осуществляет издательскую, рекламную деятельность и т.п.

Исполнительным органом ООО «Юнити» является генеральный директор <...>, которая действует от имени Общества, в том числе представляет его интересы.

<...> присутствовала в заседании и представила письменные объяснения, из которых следует, что в ноябре 2012 года в журнале «Люди и Вещи.SHOPPING.» на странице 1-2 была размещена реклама вечерних образов от салона женской одежды, и визажиста студии «Золотое сечение».

Фотосессия проходила в салоне «Золотое сечение» студия перманентного макияжа <...>. В связи с тем, что Заказчиками рекламы была поставлена цель - продвижение новой женской коллекции одежды и услуг визажиста, а не услуг перманентного макияжа студии «Золотое сечение», менеджер ООО «Юнити» посчитал, что нет необходимости в лицензии на медицинские услуги. Кроме того менеджер руководствовался доводами директора студии о том, что на оказание услуги перманентный макияж лицензия не требуется.

Согласно объяснениям директора ООО «Эстетик» <...> и ее представителя по доверенности <...> реклама услуг, на реализацию которых требуется получение лицензии, не осуществлялась. По мнению представителей, предопределяющее значение для определения вида рекламируемых услуг является текст рекламы, из которого следует, что рекламировался обычный макияж, но не перманентный. Кроме того, ООО «Эстетик» заключило договор о сотрудничестве б/н от 22 октября 2012 года с ООО «Дек» (ИНН 5101310199, юр. адрес 184209, Мурманская обл., г. Апатиты, ул. Ленина, д.27) в соответствии с которым деятельность ООО «Эстетик» заключается лишь в создании и обеспечении клиентской базы для ООО «Дек» по дальнейшему оказанию последним услуг в виде перманентного макияжа по адресу своего нахождения. В этих целях ООО «Эстетик» в студии «Золотое сечение», оказывающей услуги в виде обычного макияжа, информирует потребителей о перманентном макияже, его свойствах, способе производства и видах, а также предлагает воспользоваться услугами ООО «Дек» по месту их нахождения в г. Апатиты. ООО «Эстетик» со своей стороны обеспечивает ООО «Дек» клиентами, а оказывает услугу по перманентному макияжу ООО «Дек»,

которое имеет лицензию на медицинскую деятельность (лицензия № ЛО-51-01-000842 от 24 октября 2012г.). ООО «Эстетик» выступает посредником между ООО «Дек» и потребителями услуги перманентный макияж. По мнению представителей в виду того, что услугу перманентного макияжа ООО «Эстетик не оказывает самостоятельно, то и лицензия на оказание услуг и перманентный макияж обществу не требуется. ООО «Эстетик» полагает, что со стороны Общества никаких нарушений рекламного законодательства допущено не было.

Пояснения ООО «Эстетик» о том, что они фактически не оказывают услугу перманентного макияжа, приняты Комиссией к сведению.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения Закона о рекламе (далее - Комиссия) исследовала рекламу.

На рекламном фото изображена студия «Золотое сечение» и две девушки.

Реклама дополнена текстом: *«на <...> платье LUC.DUCHENE, бижутерия APPARTEMENT ALOUER.*

На <...> платье CHARABIA, бижутерия: ANTON HEUNIS,

на кошке Афине бижутерия MARIE LAURE CHAMOREL,

интерьер: студия перманентного макияжа «Золотое сечение»,

make up: <...>,

профессиональная косметика Evagarden (Италия),

прически <...>, свадебный стилист.

«Студия перманентного макияжа <...> «Золотое сечение» ул. Володарского,13, тел.40-02-40, permanent51.ru.

КАМ IN салон женской одежды, ул. К.Либкнехта,9, тел42-33-80, www.kam-in51.ru.

Из перечня выделяется множество объектов рекламирования: одежда, бижутерия, студия перманентного макияжа «Золотое сечение», профессиональная косметика, прически <...>, салон женской одежды «КАМ IN».

Согласно представленного свидетельства на товарный знак № 0466973 от 24.07.2012г. общество с ограниченной ответственностью «Эстетик», 183016, г. Мурманск, ул. Скальная, <...> (RU) является правообладателем товарного знака (знака обслуживания) № 466973 «Золотое сечение», изображение товарного знака (логотип) выполнен в виде морской ракушки.

В свидетельстве указан перечень услуг: имплантация волос, маникюр, массаж, парикмахерские, салоны красоты, татуирование, услуги визажистов, услуги соляриев.

Фраза «студия перманентного макияжа», имеющаяся в рекламе не является частью товарного знака, а указывает на конкретную услугу (перманентный макияж) оказываемую студией «Золотое сечение», что подтверждается и перечнем услуг в свидетельстве на товарный знак(татуирование).

Кроме того в адресе сайта, указанного в рекламе, также имеется указание на перманентные услуги «**permanent51.ru**».

Согласно Уставу ООО «Эстетик», утвержденному 30 ноября 2009 г. решением участника №4, основными видами деятельности являются деятельность среднего медицинского персонала, предоставление услуг парикмахерскими и салонами красоты, оказание косметических и косметологических услуг и т. д.

Информация, изложенная в рекламе, формирует интерес неограниченного круга лиц к «**Студии перманентного макияжа <...> «Золотое сечение»**», побуждая посетить студию и воспользоваться услугой перманентного макияжа. В рекламе указан адрес студии: **ул. Володарского, 13, тел.40-02-40**, и адрес интернет сайта: **permanent51.ru**.

Студия «Золотое сечение» и услуга перманентного макияжа являются объектами рекламирования в указанной рекламе.

В соответствии со статьей 17 Федерального закона Российской Федерации от 08.08.2001 № 128 ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» медицинская деятельность подлежит лицензированию.

Согласно письму Управления по контролю качества медицинской помощи и

лицензированию отдельных видов деятельности от 18.02.2011 г № 29-05/57-ЕП перечень работ и услуг, осуществляемых в рамках косметологии и подлежащих лицензированию в рамках медицинской деятельности, регламентирован:

-Федеральным законом от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»;

-Постановлением Правительства РФ от 22.01.2007 г. №30 «Положение о лицензировании отдельных видов деятельности»,

-приказом Минздрава СССР № 1290 от 28.12.1982г. «О мерах по улучшению косметологической помощи населению»,

-приказом Минздрава России № 113 от 10.04.2001г. «О введении в действие отраслевого классификатора «Простые медицинские услуги»,

-приказом Минздрава России № 269 от 16.07.2001г. «О введении в действие отраслевого классификатора «Сложные комплексные медицинские услуги. Состав».

Кроме того, Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 10.05.2007г. №323 утвержден порядок организации работ (услуг), выполняемых при осуществлении медицинской деятельности, куда включены работы и услуги при осуществлении амбулаторно-поликлинической медицинской помощи, в том числе специализированной медицинской помощи **по косметологии (терапевтической и хирургической)**.

Пунктом 3 указанного Порядка предусмотрено, что указанные работы (услуги) выполняются **на основании лицензии**.

В целях обеспечения единой нормативной базы работ и услуг в здравоохранении на всей территории Российской Федерации, включая протоколы ведения больных, методики выполнения сложных и комплексных медицинских услуг, лицензионные требования и условия, табель оснащения медицинских учреждений, Минздравсоцразвитием Российской Федерации 12.07.04 утверждена Номенклатура работ и услуг в здравоохранении (далее - Номенклатура).

Согласно разделу «А» Номенклатуры (простые медицинские услуги) услуги указанные в рекламе: перманентный татуаж, макияж -дермапигментация (А 17.31.002) относятся к манипуляциям сестринского ухода разделу «Прочие».

Письмом № 29-02-/48-1 от 21.02.2013г Управления по контролю качества

медицинской помощи и лицензированию отдельных видов деятельности подтверждает, что дермопигментация (перманентный макияж) является инвазивной процедурой, связанной с нарушением целостности кожного покрова и внутрикожным введением пигмента.

Следовательно, данная манипуляция является медицинской деятельностью и подлежит лицензированию.

Таким образом, из совокупности указанных выше норм следует, что указанная в рекламе манипуляция перманентный макияж входит в номенклатуру работ услуг здравоохранения, как **простая медицинская услуга**, которая может производиться работниками только со специальным медицинским образованием, относится к медицинской деятельности и **МОЖЕТ ВЫПОЛНЯТЬСЯ ТОЛЬКО НА ОСНОВАНИИ ЛИЦЕНЗИИ**.

Согласно пункту 7 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензии или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Лицензия на медицинскую деятельность в ходе рассмотрения дела ООО «Эстетик» представлена не была.

ООО «Эстетик» представлена копия приложения №2 к заявлению о соискании лицензии на медицинскую деятельность от 21.03.2013г., в котором соискателем выступает <...>.

В ходе рассмотрения дела установлено, что фраза «студия перманентного макияжа <...>», используемая в рассматриваемой рекламе, не является частью зарегистрированного товарного знака студии «Золотое сечение». Используемая в рекламе фраза раскрывает направление деятельности студии «Золотое сечение», т.е. оказание услуги по перманентному макияжу и является объектом рекламирования. Однако как следует из объяснений ООО «Эстетик» услугу по перманентному макияжу студия «Золотое сечение» не оказывает, а направляет клиентов, желающих получить такую услугу в ООО «Дек» г. Апатиты.

Таким образом, потребители рекламы вводятся в заблуждение рекламой «Студия перманентного макияжа <...> «Золотое сечение» ул. Володарского, д.13».

В рекламе отсутствует существенная информация о том, что студия перманентного макияжа «Золотое сечение» не имеет лицензии и не оказывает услугу перманентного макияжа.

В нарушение нормы Закона о рекламе в визуальном и текстовом восприятии рекламы отсутствуют требуемые законодательством данные об условиях получения услуги перманентный макияж.

Комиссия считает, что данная информация **не была доведена** до потребителей надлежащим образом, а именно - отсутствует часть существенной информации, при этом искажается смысл информации, и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированная у потребителя такой рекламы.

Отсутствие в рекламе существенной части информации об условиях получения услуги перманентный макияж приводит к искажению рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение получить указанную в рекламе услугу в студии перманентного макияжа <...> «Золотое сечение».

Согласно статье 1 Закона о рекламе одной из целей данного Федерального закона является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона о рекламе, не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Комиссия считает, что вышеназванная реклама не соответствует требованиям части 7 статьи 5 Закона о рекламе и в соответствии со статьей 3 Закона является ненадлежащей.

В соответствии с пунктами 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за

нарушение части 7 статьи 5 Закона возложена на рекламоателя.

Согласно материалам дела рекламоателем является - ООО «Эстетик» (ИНН 5190159349, юр.адрес: г. Мурманск, ул. Скальная, <...>, местонахождение студии г. Мурманск, ул. Володарского,13).

В ходе заседания велась аудиозапись.

Руководствуясь пунктом 2 части 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Студия перманентного макияжа <...> «Золотое сечение», ул. Володарского,13, тел.40-02-40, permanent51.ru», размещенную в журнале «Люди и Вещи.SHOPPING.» ноябрь, 2012г. на странице 1, ненадлежащей рекламой, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5 Закона о рекламе.
2. Выдать ООО «Эстетик» предписание об устранении нарушения части 7 статьи 5 Закона о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мурманского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Эстетик».

Резолютивная часть решения объявлена 25 марта 2013 года. Решение в полном объеме изготовлено 03 апреля 2013 года.

Решение может быть обжаловано в суд (арбитражный суд) в течение трех месяцев со дня изготовления решения в полном объеме.

**ПРЕДПИСАНИЕ о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе по делу № 06-03-13/03**

03 апреля 2013 года

г. Мурманск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе)

на основании своего решения от 25.03.2013 года по делу № 06-03-13/03 о признании рекламы: «*Студия перманентного макияжа <...> «Золотое сечение», ул. Володарского,13, тел.40-02-40, permanent51.ru*» в журнале г. Мурманска «Люди и Вещи» ноябрь, 2012г. на странице 1, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), и в соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Рекламодателю ООО «Эстетик» (ИНН 5190159349, юр.адрес: г. Мурманск, ул. Скальная, <...>, местонахождение студии г. Мурманск, ул. Володарского,13) прекратить распространение рекламы: «*Студия перманентного макияжа <...> «Золотое сечение», ул. Володарского,13, тел.40-02-40, permanent51.ru*», и обеспечить соблюдение требований части 7 статьи 5 Закона о рекламе». А именно привести рекламу в соответствие требованиям рекламного законодательства, и довести до потребителей рекламную информацию об условиях получения услуги перманентный макияж в полном объеме.

2. Исполнить предписание и известить УФАС по Мурманской области до 18 апреля 2013 года.

Предписание оглашено 25.03.2013года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ФАС 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 статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.