

(дата оглашения резолютивной части решения)

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

председатель Комиссии Попов В.Г. – заместитель руководителя управления;

члены Комиссии: Козина О.Г. – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; Михина Н.Н. – государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев дело № 414-68р

по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Центр Эффективного Управления» (ИНН 3661036322, г. Воронеж, Ленинский проспект, 172)

(далее – ООО «ЦЭУ») и ИП <...> (далее – ИП <...>) требований части 7 статьи 24 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), в присутствии представителей ООО «ЦЭУ»: <...>, <...>, в отсутствие ИП <...> (надлежащим образом извещен 04.10.2016г.), **установила:**

Воронежским УФАС России 01.08.2016 г. в ходе мониторинга соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе выявлен факт распространения следующей информации: «Легкое дыхание соляные пещеры третьего поколения +7(473)223-14-18 www.легкое-дыхание.РФ».

Рассматриваемая информация размещена с использованием рекламной конструкции в виде баннера, расположенного на фасаде здания Торгово-развлекательного центра «Аляска», находящегося по адресу: г. Воронеж, Ленинский проспект, 172, о чем государственным инспектором Михиной Н.Н. в присутствии сотрудников Воронежского УФАС России составлен Акт осмотра объектов наружной рекламы с фотоприложениями на трех листах.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Рассматриваемая информация доступна для всеобщего обозрения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию и поддержанию интереса неопределенного круга лиц.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «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.

Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе являются «Соляные пещеры».

В соответствии с Федеральным Законом от 21.11.2011 года № 323-ФЗ «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.

В соответствии с Государственным Реестром новых медицинских технологий Министерства здравоохранения Российской Федерации, галокамера (соляная пещера) является медицинским оборудованием.

В соответствии с Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» воздействие с помощью галокамеры при

заболеваниях нижних дыхательных путей (А17.09.003) и галоингаляционная терапия при заболеваниях нижних дыхательных путей (А17.09.003.001) отнесены к типу медицинских услуг.

Таким образом, деятельность по профилактике и лечению заболеваний органов дыхания методом «Соляной пещеры» является медицинской услугой.

В соответствии с частью 7 статьи 24 ФЗ «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.

Комиссией установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ЦЭУ».

Определением от 03.08.2016 года № 414-68р в отношении ООО «ЦЭУ» возбуждено дело по признакам нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» законодательства Российской Федерации о рекламе.

Дело назначено к рассмотрению на 10 часов 15 минут (мск) 11 августа 2016 года.

11.08.2016г. в ходе рассмотрения дела представитель ООО «ЦЭУ» <...> пояснил, что Общество не согласно с возбужденным делом, ООО «ЦЭУ» не занимается медицинской деятельностью, поскольку в своей работе использует аппарат Аэрогалитгенератор АГГ-03, производителем и официальным поставщиком которого является ЗАО «Санкт-Петербургский институт профилактической медицины». Данный аппарат используется в специальных оздоровительных галокомплексах «Соляная пещера» для воспроизведения микроклимата соляных шахт и относится к бытовым электроприборам, в связи с чем противопоказаний к процедуре, проводимой ООО «ЦЭУ» не имеется. Таким образом, и указания в рассматриваемой рекламе о возможных противопоказаниях не требуется.

Представитель ООО «ЦЭУ» <...> заявил устное ходатайство о направлении Воронежским УФАС запроса ЗАО «Санкт-Петербургский институт профилактической медицины» об отнесении рассматриваемого аппарата к медицинскому оборудованию.

Заявленное ходатайство Комиссией не удовлетворено в связи с нецелесообразностью, т.к. предметом рассмотрения Комиссии является не реклама указанного аппарата, а оказываемые ООО «ЦЭУ» методом «Соляной пещеры» услуги.

11.08.2016г. в ходе рассмотрения дела № 414-68р ИП <...> был привлечен к рассмотрению дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (рекламораспространитель), в связи с чем, дело было отложено на 11 часов 30 минут 22 сентября 2016 года.

Из предоставленной 13.09.2016г. ИП <...> информации, установлено, что 15.12.2015г. между ИП <...> и ООО «ЦЭУ» заключен договор № б/н на оказание услуг по изготовлению рекламы «Легкое дыхание», макет которой предоставило ООО «ЦЭУ». Услуги по договору выполнены в полном объеме, о чем свидетельствует акт № 00000039 от 22.12.2015г. выполненных работ и счет-фактура № 0000059 от 22.12.2016 на оплату за изготовление и монтаж рекламного баннера «Легкое дыхание» (размером 5670x3420).

В рамках рассмотрения дела Воронежским УФАС России в Росздравнадзор (г. Москва) был направлен запрос от 12.08.2016г. исх. № 03-16/3012 о даче разъяснений по следующим вопросам:

- является ли деятельность по профилактике, оздоровлению, лечению заболеваний

органов дыхания методом «Соляная пещеры» медицинской услугой;

- имеются ли противопоказания при посещении «Соляной пещеры»;

- требуется ли наличие медицинской лицензии для оказания услуг методом «Соляной пещеры».

В дополнение к запросу от 12.08.2016 исх. № 03-16/3010 в Росздравнадзор (г. Москва) был направлен запрос от 07.09.2016 исх. № 03-16/3476 о даче разъяснений по следующим вопросам:

- является ли деятельность по профилактике, оздоровлению, лечению заболеваний органов дыхания с использованием прибора аэрогалитгенератор АГГ-03 (аппарат для создания микроклимата соляной пещеры) медицинской услугой.

- требуется ли медицинская лицензия для оказания услуги, именуемой рекламе как «соляная пещера», с использованием прибора, указанного в пункте 1 настоящего запроса.

21.09.2016г. Воронежским УФАС России был получен ответ из которого, в том числе следует, что деятельность по профилактике и лечению заболеваний органов дыхания с использованием прибора «аэрогалитгенератор» для создания условий микроклимата так называемой «соляной пещеры», относится к медицинской деятельности и подлежит лицензированию в рамках работы (услуги) по физиотерапии. Наличие противопоказаний к применению «галоингалляционной терапии», «аэрозольтерапии» определяется лечащим врачом и врачом-физиотерапевтом медицинской организации, осуществляющей лечение. Медицинская деятельность с применением услуг «галоингалляционная терапия», «аэрозольтерапия» подлежит лицензированию в рамках работы (услуги) по физиотерапии с обязательным соблюдением лицензионных требований при осуществлении медицинской деятельности, в том числе с использованием медицинских изделий, зарегистрированных в установленном порядке. При этом в письме содержится информация об отсутствии государственной регистрации прибора АГГ-03 в качестве медицинского изделия.

22.09.2016г. в ходе рассмотрения дела представитель ООО «ЦЭУ» ознакомился с письмом Росздравнадзора от вх. № 01-13/709 от 21.09.2016г. при этом пояснил, что «не зная прибор АГГ-03, о нем нельзя сказать, что он относится к медицинским и может иметь противопоказания. Также заявил ходатайство о проведении экспертизы для определения, является ли аппарат АГГ-03 медицинским прибором и может ли его использование иметь противопоказания в отношении здоровья людей. Данное ходатайство Комиссией не удовлетворено в связи с нецелесообразностью, т.к. предметом рассмотрения дела № 414-68р является не аппарат АГГ-03, а оказываемые ООО «ЦЭУ» методом «Соляной пещеры» услуги.

Кроме того, на рассмотрении дела представитель ООО «ЦЭУ» ознакомился с актом осмотра сайта «Легкое-дыхание.рф» и скриншотами данного сайта на котором указана услуга «галотерапия». По данному вопросу представитель ООО «ЦЭУ» пояснил, что на сайте есть указание о противопоказаниях, информации о владельцах сайта нет, услуга «галотерапия» не оказывается ООО «ЦЭУ».

В связи с необходимостью привлечения департамента имущественных и земельных отношений Воронежской в качестве лица, располагающего сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела и истребовании дополнительных сведений, рассмотрение дела было отложено на 10 часов 15 минут 26 октября 2016г.

14.10.2016г. из ООО «Студия Парфенова» была предоставлена информация из которой следует, что домен «легкое-дыхание.рф» зарегистрирован на ООО «ЦЭУ» (394033, г. Воронеж, Ленинский проспект, д. 172), администратором данного домена также является ООО «ЦЭУ». Регистрацию и оплату регистрации домена

«легкое-дыхание.рф» произвело ООО «Студия Парфенова» на возмездной основе в пользу ООО «ЦЭУ».

20.10.2016г. ООО «ЦЭУ» предоставило информацию, из которой, в том числе следует, что на сайте www.легкое-дыхание.рф отсутствует информация о такой услуге как «галотерапия», ООО «ЦЭУ» никогда такую услугу не оказывало, как и других медицинских услуг.

На основании свидетельства о государственной регистрации прав на недвижимое имущество от 06.07.2007г. серия <...> АБ 671688 нежилое помещение в литере п/Б2.Б2, расположенное по адресу: г. Воронеж, Ленинский проспект, д. 172 (площадью 4517,8 кв.м) находится в собственности ООО «ЦЭУ».

20.10.2016г. из предоставленной, департаментом имущественных и земельных отношений Воронежской области следует, что разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции «Легкое дыхание Соляные пещеры третьего поколения», размещенной на фасаде здания Торгово-развлекательного центра «Аляска» (г. Воронеж, Ленинский проспект, 172) не выдавалось. Владелец данной рекламной конструкции, либо владелец соответствующего недвижимого имущества, к которому присоединена данная рекламная конструкция, за выдачей разрешения на ее установку и эксплуатацию в адрес департамента не обращались. Договор на установку и эксплуатацию указанной рекламной конструкции департаментом не заключался.

26.10.2016г. в ходе рассмотрения дела ООО «ЦЭУ» были заявлены ходатайства о: привлечении к рассмотрению дела 3-го лица ЗАО «Санкт-Петербургский институт профилактической медицины»; об истребовании сведений у ЗАО «Санкт-Петербургский институт профилактической медицины»; о назначении экспертизы.

Комиссией данные ходатайств не удовлетворены в связи с их нецелесообразностью, т.к. предметом рассмотрения Комиссией дела № 414-68р являлся не прибор АГГ-03, а услуги, оказываемые ООО «ЦЭУ» методом «соляной пещеры».

Комиссия, исследовав имеющиеся в деле № 414-68р документы, заслушав позицию сторон, пришла к следующим выводам.

Согласно паспорту (руководство по эксплуатации), письму ЗАО «Санкт-Петербургский институт профилактической медицины» от 18.02.2016г. исх. № 36/2-16 «Сравнительная характеристика оборудования», Аппарат Аэрогалитгенератор АГГ-03 относится к бытовым электроприборам приборам микроклимата, не является изделием медицинского назначения и не входит в Государственный реестр медицинских изделий, а предназначен для создания микроклимата соляных пещер.

ООО «ЦЭУ» в своих пояснениях неоднократно указывало на то, что не оказывает каких-либо медицинских услуг. Услуга, оказываемая в «Соляной пещере» по адресу: г. Воронеж, Ленинский проспект, 172, согласно объяснениям представителя Общества <...>, является визуально-эстетической и никакого профилактического и лечебного воздействия на здоровье людей не оказывает.

Вместе с тем, 03.08.2016г. сотрудниками Воронежского УФАС России осмотрен Интернет-сайт «легкое-дыхание.рф», в котором указана информация о «галотерапии» (показания, противопоказания), о чем составлен акт осмотра Интернет-сайта с приложениями скриншотов на 6 (шесть) листах.

26.10.2016г. в ходе рассмотрения дела в присутствии представителей ООО «ЦЭУ» <...> и <...> (присутствовал, участия не принимал) произведен осмотр сайта www.легкое-дыхание.рф, о чем составлен акт осмотра Интернет-сайта с приложениями скриншотов на 20 (двадцати) листах. В ходе осмотра установлено, что информация о противопоказаниях и показаниях осталась прежней, однако

информация о «галотерапии» заменена на «Соляную пещеру».

В связи с вышеизложенным, учитывая все имеющиеся в материалах рассматриваемого дела документы и информацию, Комиссия Воронежского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемой рекламе нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Вместе с тем, в ходе рассмотрения дела № 414-68р Комиссией установлено, что у ООО «ЦЭУ» отсутствует разрешение на установку и эксплуатацию рассматриваемой рекламной конструкции, размещенной на фасаде здания Торгово-развлекательного центра «Аляска» (г. Воронеж, Ленинский проспект, 172) и нанесенной на нее рекламы, следующего содержания: «Легкое дыхание Соляные пещеры третьего поколения +7(473) 223-14-18 www.легкое-дыхание.рф».

В соответствии с частью 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламные конструкции), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламодателем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

В связи с вышеизложенным, рассматриваемая рекламная конструкция является рекламной и относится к объекту наружной рекламы.

В соответствии с частью 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Комиссией в ходе рассмотрения дела было установлено, что 15.12.2015г. между ИП <...> и ООО «ЦЭУ» заключен договор № б/н на оказание услуг по изготовлению рекламного баннера «Легкое дыхание» (баннер размером 5670x3420). Изготовил и монтировал данный рекламный баннер ИП <...>, т.е. выполнил техническую работу, в связи с чем, Комиссия пришла к выводу о том, что ИП <...> является рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы.

В то же время, Комиссия пришла к выводу о том, что согласно имеющимся в материалах рассматриваемого дела доказательствам, в том числе договора от 15.12.2015г. б/н, заключенного между ООО «ЦЭУ» и ИП <...>, оригинал-макета рекламы, предоставленного ООО «ЦЭУ», свидетельства о государственной регистрации права серия <...> АБ 671688 от 06 июля 2007г., согласно которому ООО «ЦЭУ» является собственником здания, расположенного по адресу: г. Воронеж, Ленинский проспект, 172 на котором размещена рассматриваемая рекламная конструкция, ООО «ЦЭУ» является и рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Таким образом, ООО «ЦЭУ» разместив (установив) и эксплуатируя рассматриваемую рекламную конструкцию без соответствующего разрешения органа местного самоуправления, нарушило часть 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36 - 43 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 г. № 508, Комиссия **решила:**

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Центр Эффективного Управления» (394063, г. Воронеж, Ленинский проспект, 172, ИНН 3661036322, дата регистрации 29.08.2006) нарушившим часть 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе», в части установки и эксплуатации рекламной конструкции в виде баннера, размещенной на фасаде здания Торгово-развлекательного центра «Аляска» (г. Воронеж, Ленинский проспект, 172) и нанесенной на нее рекламы: «Легкое дыхание Соляные пещеры третьего поколения +7(473) 223-14-18 www.легкое-дыхание.рф» без разрешения, выдаваемого органом местного самоуправления.

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Центр Эффективного Управления» предписание о прекращении нарушения части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе», путем прекращения эксплуатации рекламной конструкции в виде баннера, размещенной на фасаде здания Торгово-развлекательного центра «Аляска» (г. Воронеж, Ленинский проспект, 172) и нанесенной на нее рекламы: «Легкое дыхание Соляные пещеры третьего поколения +7(473) 223-14-18 www.легкое-дыхание.рф», либо путем получения соответствующего разрешения в органе местного самоуправления.

3. Прекратить производство по делу № 414-68р в отношении ИП <...> в связи с отсутствием в его действиях нарушения части 7 статьи 24 и части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

4. Передать материалы дела в Главное управление МВД России по Воронежской области (394006, г. Воронеж, ул. Володарского, 39) для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.37 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 01 ноября 2016 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 АПК РФ.

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

В.Г. Попов
О.Г. Козина
Н.Н. Михина