

РЕШЕНИЕ

по делу № 29/04-15р

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 27 августа 2015 года.

В полном объеме решение изготовлено 04 сентября 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председателя Комиссии – <...> – заместителя руководителя управления и членов Комиссии – <...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы, <...> – специалиста 1 разряда отдела финансовых рынков и рекламы,

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате, месте и времени рассмотрения дела:

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <...>, ООО «Солярис»;

заинтересованного лица – Министерства здравоохранения Кировской области;

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - представителя индивидуального предпринимателя <...> по доверенности от 08.12.2014 <...>;

при ведении протокола <...> – начальником отдела финансовых рынков и рекламы,

рассмотрев дело № 29/04-15р по признакам нарушения ИП <...>, <...>, ООО «Солярис» (610035, г. Киров, ул.<...>) ч. 7 ст. 7, ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства РФ о рекламе в соответствии со статьей 33 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» Кировским УФАС России было установлено, что рекламная информация следующего содержания: «Мелисса спа: майский заряд. <...> Депиляция. <...> Мелисса – массаж – это... Глубокое

погружение в нечто мягкое, ощущение теплого ветра в каждой частице тела, совершенное отключение мыслей, наслаждение, спокойствие, тишь... <...> Мелисса. СПА салон. Г. Киров, ул. <...>. т. (8332) 32-4<...>. www.spakirov.ru. Записаться онлайн. <...>», размещенная в журнале «Бизнес Класс Киров» №5 (78) май 2015 года на 65 странице, содержит признаки нарушения части 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Определением от 08.06.2015г. возбуждено дело № 29/04-15р по признакам нарушения ч. 7 ст. 7, ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» в отношении ИП <...>., <...>, выразившегося в определении содержания и распространении рекламы медицинских услуг в отсутствие у рекламируемого хозяйствующего субъекта лицензии на оказание медицинской услуги массажа и в отсутствие сопровождения рекламы предупреждением о наличии противопоказаний к оказанию услуги или необходимости получения консультации специалистов. Рассмотрение дела назначено на 23.06.2015.

На заседание комиссии, состоявшемся 23.06.2015, лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...>., надлежащим образом уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения дела №29/04-15р, не явился, запрошенные документы и пояснения предоставил в полном объеме.

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – физическое лицо <...> на заседании комиссии пояснила, что рекламный материал в журнале «Бизнес Класс Киров» №5 (78) май 2015 года на 65 странице размещала во исполнение договора от 01.01.2015 №14 оказания услуг по разработке маркетинговой стратегии предприятия «Мелисса СПА», заключенного с ООО «Солярис». Считает, что рекламное законодательство не было нарушено, поскольку салон, услуги которого указаны в спорной рекламе, оказывает бытовые услуги населению, не требующие получения дополнительной лицензии. В своей деятельности салон руководствуется следующими документами: ГОСТ Р 55317-2015 «Услуги населению СПА - УСЛУГИ», изменение 14/2013 ОКУН к ОКУН ОК 002-93.

Определением от 23.06.2015 продлен срок рассмотрения дела №29/04-15р до 08.09.2015 и рассмотрение дела отложено до 14.07.2015 в связи с привлечением в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Солярис», в качестве заинтересованного лица – Департамент здравоохранения Кировской области.

На заседание комиссии, состоявшемся 14.07.2015, лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <...>., ООО «Солярис», надлежащим образом уведомленные о дате, времени и месте рассмотрения дела №29/04-15р, не явились, запрошенные документы и пояснения предоставили в полном объеме.

Согласно письменным пояснениям <...>. заданий от ООО «Солярис» на размещение спорной рекламы не получала, разместила рекламу по собственной инициативе.

Согласно письменным пояснениям ООО «Солярис» физическое лицо <...>. при размещении спорной рекламы действовала в рамках договора от 01.01.2015 №14, заданий и указаний на размещение спорной рекламы от Общества не получала.

<...> разместила рекламу по собственной инициативе.

На заседании комиссии представитель ИП <...> по доверенности от 08.12.2014 <...> факт нарушения не признала, пояснила, что рекламируемые услуги являются СПА массажем и депиляцией, которые не относятся к медицинским услугам, а, исходя из положений ОК 0022-93, утвержденного постановлением Госстандарта России от 28.06.1993 №163, а также ГОСТ Р 55317-2012, являются косметическими услугами, то есть бытовыми, для оказания которых не требуется получение лицензии. Заявила ходатайство об отложении дела в связи с необходимостью получения ответа от Министерства здравоохранения РФ относительно данного вопроса.

Представитель Министерства здравоохранения Кировской области <...> по доверенности от 02.07.2015 №279 пояснил, что правовые акты ГОСТ Р 55317-2012, ОК 0022-93 не устанавливают и не регулируют нормы, касающиеся лицензирования медицинской деятельности. Перечень медицинских услуг установлен номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и медицинского развития РФ от 27.12.2011 №1664н. Услуги по массажу и депиляции являются медицинскими, так как они включены в номенклатуру медицинских услуг. Лицензия на осуществление медицинской деятельности ООО «Солярис» министерством здравоохранения Кировской области не предоставлялась. Дополнил, что в настоящее время департамент здравоохранения Кировской области переименован в Министерство здравоохранения Кировской области.

Определением от 14.07.2015 рассмотрение дела №29/04-15р отложено до 27.08.2015 по ходатайству представителя ИП <...> в связи с необходимостью получения дополнительных документов, необходимых для рассмотрения дела.

На заседание комиссии, состоявшемся 27.08.2015, лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - <...>., ООО «Солярис», заинтересованное лицо – Министерство здравоохранения Кировской области, надлежащим образом уведомленные о дате, времени и месте рассмотрения дела №29/04-15р, не явились. Заинтересованное лицо направило ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

Представитель ИП <...>. по доверенности <...> пояснила, что ответ Министерства здравоохранения РФ не поступил, факт нарушения не отрицает.

Изучив материалы дела и заслушав позиции лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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 – это продукт

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

Информация, содержащаяся в рекламном модуле «Мелисса спа: майский заряд. <...> Депиляция. <...> Мелисса – массаж – это... Глубокое погружение в нечто мягкое, ощущение теплого ветра в каждой частице тела, совершенное отключение мыслей, наслаждение, спокойствие, тишь... <...> Мелисса. СПА салон. Г. Киров, ул. <...>. т. (8332) 32-4<...>. www.spakirov.ru. Записаться онлайн. <...>», распространяемая посредством журнала «Бизнес Класс Киров» №5 (78) май 2015 года на 65 странице, адресована неопределенному кругу лиц (читателям журнала) и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (СПА салон «Мелисса» и оказываемые салоном медицинские услуги), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке, соответствует требованиям статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и является рекламной.

Частью 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» предусмотрено, 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.

Департаментом здравоохранения Кировской области по запросу антимонопольного органа были представлены сведения об отнесении мелисса – массажа и депиляции к медицинским услугам (письмо от 22.06.2015 №3048-4101-03), согласно которому в перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, установленный приложением к Положению о лицензировании медицинской деятельности, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации 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»)», входят работы (услуги) по медицинскому массажу, косметологии, сестринскому делу в косметологии.

Услуги по массажу, проведению депиляции включены и в перечень услуг, относящихся к медицинским, утвержденный приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», зарегистрированным в Минюсте России 24.01.2012 N 23010.

С учетом изложенного, указанные в спорной рекламе услуги (мелисса –массаж, депиляция) являются медицинскими услугами и могут оказываться только при наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности по виду работ (услуг): «медицинский массаж», «косметология».

Доводы ИП <...>., <...>., о том, что рекламируемые услуги не могут быть отнесены к медицинским, а, исходя из положений ОК 0022-93, утвержденного постановлением Госстандарта России от 28.06.1993 №163, а также ГОСТ Р 55317-2012, являются косметическими услугами, то есть бытовыми, для оказания которых не требуется получение лицензии, исследованы комиссией Кировского УФАС России.

Письмом от 08.07.2015 №3375-41-0103 Министерство здравоохранения Кировской области сообщило, что правовые акты ГОСТ Р 55317-2012, ОК 0022-93 не устанавливают и не регулируют нормы, касающиеся лицензирования медицинской деятельности. Перечень медицинских услуг установлен номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и медицинского развития РФ от 27.12.2011 №1664н. Услуги по массажу и депиляции являются медицинскими, так как они включены в номенклатуру медицинских услуг.

С учетом позиции Министерства здравоохранения Кировской области, а также исходя из целей и области применения правовых актов ГОСТ Р 55317-2012, ОК 0022-93, комиссией Кировского УФАС России сделан вывод о несоответствии доводов ответчиков действующему законодательству.

Следовательно, спорная реклама должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к оказанию услуги или необходимости получения консультации специалистов. Поскольку указанная информация в рекламном модуле отсутствует, спорная реклама нарушает ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

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

Согласно информации, представленной ООО «Солярис» (вх. № 4559 от 10.07.2015 г.) в СПА – салоне «Мелисса», расположенном по адресу: г. Киров, ул. <...>, осуществляет свою деятельность ООО «Солярис» (договор аренды от 01.03.2015, заключенный между ИП <...> и ООО «Солярис»).

Согласно письму Министерства здравоохранения Кировской области от 08.07.2015 №3375-41-01-03 лицензия на осуществление медицинской деятельности, в том числе на оказание вышеуказанных медицинских услуг по адресу: г. Киров, ул. <...>, у ООО «Солярис» отсутствует.

Следовательно, ООО «Солярис», осуществляющее деятельность в СПА салоне «Мелисса» по оказанию услуг массажа, депиляции, лицензии на осуществление медицинской деятельности не имеет.

В данном случае несоответствие спорной рекламы требованиям законодательства о рекламе нарушает права и законные интересы потребителей на получение достоверной информации о рекламируемой медицинской услуге, что представляет собой существенную угрозу охраняемым правом общественным интересам, а также жизни и здоровью потребителей рекламы, так как информация, содержащаяся в рекламе связана с оказанием специфического рода услуг – медицинских, и направлена на их получение, а ООО «Солярис» оказывает рекламируемые услуги (массаж, депиляция) без специального разрешения (лицензии), вследствие чего спорная реклама нарушает п. 7 ст. 7 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст. 38 Федерального закона «О рекламе», за нарушение п. 7 ст. 7, ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» ответственность несут рекламодатель и

рекламораспространитель.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что спорная реклама, следующего содержания: «Мелисса спа: майский заряд. <...> Депиляция. <...> Мелисса – массаж – это... Глубокое погружение в нечто мягкое, ощущение теплого ветра в каждой частице тела, совершенное отключение мыслей, наслаждение, спокойствие, тишь... <...> Мелисса. СПА салон. Г. Киров, ул. <...>. т. (8332) 32-4<...>. www.spakirov.ru. Записаться онлайн. <...>», была размещена в журнале «Бизнес Класс Киров» №5 (78) май 2015 года на 65 странице в соответствии с договором от 06.04.2015 №303, заключенным <...> (Заказчик) с ИП <...>. (Исполнитель).

Из Договора от 06.04.2015 следует, что Исполнитель по заданию Заказчика возмездно выполняет услуги и/или работы по производству и размещению рекламных и / или информационных материалов в журнале «Бизнес Класс», распространяемом на территории Кировской области. Исходя из условий, указанных в пункте 5.1 Договора Заказчик несет ответственность за нарушение законодательства о рекламе в части содержания информации, предоставляемой для создания рекламы. То есть в данном случае ответственность за нарушение рекламного законодательства в части содержания рекламы несет Заказчик - <...>

В качестве документов, подтверждающих заказ и согласование спорной рекламы <...>., в материалы дела представлены: заявка от 06.04.2015 на производство и размещение рекламных и информационных материалов, подписанная <...>., счет от 22.04.2015 на оплату рекламы в журнале «Бизнес класс», подписанный сторонами акт от 12.05.2015 №911 выполненных работ, согласованный <...> 30.04.2015 спорный рекламный модуль.

В данном случае <...>, являясь рекламодателем по смыслу Федерального закона «О рекламе», несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 7, частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

В рассматриваемой ситуации ИП <...>., являясь в соответствии с пунктом 1.3 Устава редакции средства массовой информации редакцией журнала «Бизнес Класс Киров», то есть лицом, осуществляющим производство и выпуск средства массовой информации и несущим ответственность за выполнение требований, предъявляемых к деятельности СМИ, является рекламораспространителем по смыслу Федерального закона «О рекламе». То есть ИП <...> несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Комиссией Кировского УФАС России принято решение о прекращении рассмотрения дела в отношении ООО «Солярис» ввиду отсутствия в действиях данного лица факта нарушения законодательства РФ о рекламе.

Документальное подтверждение прекращения распространения рекламы у антимонопольного органа отсутствует, поэтому Комиссия Кировского УФАС России решила выдать предписания об устранении нарушения.

На основании ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение

административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым привлечь <...>, ИП <...>. к административной ответственности.

Руководствуясь ст. 3, ст. 7, ст. 24, ст. 33, ст. 36, ст. 38 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кировского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Мелисса спа: майский заряд. <...> Депиляция. <...> Мелисса – массаж – это... Глубокое погружение в нечто мягкое, ощущение теплого ветра в каждой частице тела, совершенное отключение мыслей, наслаждение, спокойствие, тишь... <...> Мелисса. СПА салон. Г. Киров, ул. <...>. т. (8332) 32-4<...>. www.spakirov.ru. Записаться онлайн. <...>», размещенную в журнале «Бизнес Класс Киров» №5 (78) май 2015 года на 65 странице, так как она противоречит требованиям части 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
2. Признать в действиях физического лица <...>, выразившихся в определении содержания рекламы медицинских услуг, указанной в пункте 1 настоящего решения, в отсутствие у рекламируемого хозяйствующего субъекта лицензии на оказание медицинской услуги массажа, депиляции и в отсутствие сопровождения рекламы предупреждением о наличии противопоказаний к оказанию услуги или необходимости получения консультации специалистов, факт нарушения части 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
3. Признать в действиях индивидуального предпринимателя <...>, выразившихся в распространении рекламы медицинских услуг, указанной в пункте 1 настоящего решения, в отсутствие сопровождения рекламы предупреждением о наличии противопоказаний к оказанию услуги или необходимости получения консультации специалистов, факт нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
4. Выдать <...>, ИП <...> предписания об устранении нарушения законодательства о рекламе.

5. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Кировского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1, 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении <...>, ИП <...>.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 АПК РФ, в суд общей юрисдикции в порядке, предусмотренном статьей 131 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.