

8 августа 2018 года

г.

Тула

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

«...»,

рассмотрев дело № 02-03/57-2018 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Аксеновым (ИНН 711601242330, ОГРНИП 305711614000033) части 7 статьи 24 Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии адвоката – представителя индивидуального предпринимателя Аксенова А.А. по доверенности б/н от 28.07.2018г. (выдана на 3г.),

УСТАНОВИЛА:

В Тульской области, г. Новомосковске, на ул. Садовского, д. 22, на фасаде здания, возле входа в «Фабрику красоты и здоровья», размещена реклама, следующего содержания:

«все виды парикмахерских услуг

ногтевая студия

МАССАЖ

КОСМЕТОЛОГ».

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является рекламой.

В указанной рекламе упоминается процедура: массаж.

В соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утв. Приказом Минздрава России от 13.10.2017 N 804н (далее – Номенклатура), услуги массажа: А16.10.018 – открытый массаж сердца, А20.30.010 – подводный душ – массаж лечебный, А21.01.001 – общий массаж медицинский, А21.01.002 – массаж лица медицинский, А21.01.003 – массаж шеи медицинский, А21.01.003.001 – массаж воротниковой области, А21.01.004 – массаж верхней конечности медицинский, А21.01.004.001 – массаж верхней конечности надплечья и области лопатки, А21.01.004.002 – массаж плечевого сустава, А21.01.004.003 – массаж локтевого сустава, А 21.01.004.004 – массаж лучезапястного сустава, А21.01.004.005 – массаж кисти и предплечья, А21.01.005 – массаж волосистой части головы медицинский, А21.01.006 –

пилинг – массаж, А21.01.007 – вакуумный массаж кожи, А21.01.009 – массаж нижней конечности медицинский, А21.01.009.001 – массаж нижней конечности и поясницы, А21.01.009.002 – массаж тазобедренного сустава и ягодичной области, А21.01.009.003 – массаж коленного сустава, А21.01.009.004 – массаж голеностопного сустава, А21.01.009.005 – массаж стопы и голени, А21.03.001 – массаж при переломе кости, А21.03.002 – массаж при заболевании кости, А21.03.002.001 – массаж пояснично-крестцовой области, А21.03.002.002 – сегментарный массаж пояснично-крестцовой области, А21.03.002.003 – сегментарный массаж шейного грудного отдела позвоночника, А21.03.002.004 – массаж пояснично-крестцового отдела позвоночника, А21.03.002.005 – массаж шейно-грудного отдела позвоночника, А21.05.002 – массаж при заболеваниях органов системы кроветворения и крови, А21.009.002 – массаж при хронических неспецифических заболеваниях легких, А21.10.001 – массаж сердца, А21.10.002 – массаж при заболеваниях сердца и перикарда, А21.12.001 – массаж при заболеваниях крупных кровеносных сосудов, А21.13.001 – массаж при заболеваниях периферических сосудов, А21.14.001 – массаж при заболеваниях печени, желчного пузыря, желчевыводящих путей, А21.16.002 – массаж при заболеваниях пищевода, желудка, двенадцатиперстной кишки, А21.18.001 – массаж при заболеваниях толстой кишки, А21.20.001 – массаж при заболевании половых органов, А21.21.001 – массаж простаты, А21.22.001 – массаж при заболеваниях желез внутренней секреции, А21.23.001 – массаж при заболеваниях центральной нервной системы, А21.24.004 – массаж при заболеваниях периферической нервной системы, А21.25.002 – массаж барабанных перепонки, А21.26.001 – массаж век медицинский, А21.26.002 – массаж глазного яблока, А21.28.002 – массаж при заболеваниях почек и мочевыделительного тракта, А21.28.003 – массаж уретры, А21.30.001 – массаж передней брюшной стенки медицинский, А21.30.002 – общий массаж и гимнастика у детей раннего возраста, А21.30.003 – массаж при заболеваниях нервной системы у детей раннего возраста, А21.30.004 – массаж при заболеваниях опорно-двигательного аппарата у детей раннего возраста, А21.30.005 – массаж грудной клетки медицинский, относятся к медицинским услугам, которые представляют собой определенные виды медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение.

Частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» установлено, что реклама медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, площадь которого должна составлять не менее пяти процентов рекламной площади (рекламного пространства).

В нарушение указанных требований в вышеуказанной рекламе отсутствует

предупреждение, установленное Федеральным законом «О рекламе».

Согласно частям 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за данное нарушение несут рекламодаделец и рекламодатель, в данном случае – индивидуальный предприниматель Аксенов.

Нежилое помещение, в котором располагается «Фабрика красоты и здоровья» по адресу: Тульская обл., г. Новомосковск, ул. Садовского, д. 22, принадлежит гр. Аксенову на основании договоров купли - продажи от 04.11.2002г., 21.03.2003г. (свидетельство о государственной регистрации право от 25.02.2005г. серия <...> АА 0032...).

На рассмотрении дела представитель индивидуального предпринимателя Аксенова «...» представил письменные пояснения и выразил несогласие с позицией антимонопольного органа.

По мнению предпринимателя Аксенова и его представителя «...», в рассматриваемых обстоятельствах упоминание в рекламе отдельного слова «массаж» не может быть расценено как реклама медицинской услуги, поскольку только медицинский массаж является медицинской услугой (письменные объяснения от 08.08.2018г. (вх.3635)).

Комиссии считает необходимым подчеркнуть, что раздел «А» Номенклатуры включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение.

Указанный раздел включает 52 вида массажа, из которых только 10 сопровождаются словосочетанием «медицинский (лечебный) массаж», остальные 42 такого сопровождения не содержат, но при этом данные виды услуг не перестают быть медицинскими.

В пункте 4.1. Номенклатуры указывается тип медицинской услуги, соответствующий коду 21, к которому относятся практически все виды массажа, - лечение с помощью простых физических воздействий на пациента (**массаж**, иглорефлексотерапия, мануальная терапия, остеопатия).

Министерство здравоохранения РФ своим письмом от 04.07.2018г. № 17-2/10/2-4323 разъяснило, что Номенклатура содержит обобщенные наименования медицинских услуг, и предусмотренный перечень медицинских услуг не является исчерпывающим.

В письме от 20.02.2013г. № 17-2/10/2-1005 Министерство здравоохранения отметило, что включение в номенклатуру медицинских услуг различных наименований массажа, которые могут быть сформулированы по

историческим, географическим, маркетинговым и иным соображения и признакам не представляется возможным.

Специфика услуги - массажа заключается в ее характере и манипуляциях, предполагающих соответствующую квалификацию персонала, наличие у него (персонала) знаний и умений в области медицины, в целях исключения причинения вреда здоровью человека.

В соответствии с постановлением Министерства труда РФ от 10.11.1992г. № 31 № Об утверждении тарифно-квалификационных характеристик по общеотраслевым профессиям рабочих» требованием к профессии косметика, осуществляющего массаж лица, шеи и кожи головы, является наличие среднего медицинского образования.

Общероссийские классификаторы продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008) и видов экономической деятельности ОК 029-2014 (КДЕС РЕД. 2), утвержденные Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14-ст, на которые ссылается индивидуальный предприниматель Аксенов, используются при решении задач, связанных, в частности, с классификацией и кодированием продукции (услуг, работ) для целей государственной статистики; подготовкой статистической информации для сопоставления на международном уровне, из чего следует, что они не подлежат применению при определении характера предоставляемой рекламодателем услуги.

Учитывая изложенное и руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства от 17.08.2006г. № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу индивидуального предпринимателя Аксенова, размещенную на фасаде здания, возле входа в «Фабрику красоты и здоровья», расположенного по адресу: Тульская обл., г. Новомосковск, ул. Садовского, д. 22, с нарушением требований части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».
2. Признать индивидуального предпринимателя Аксенова нарушившим требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе»
3. Выдать индивидуальному предпринимателю Аксенову предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении индивидуального предпринимателя Аксенова к административной ответственности по части 5 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях РФ.

Решение изготовлено в полном объеме " 17" августа 2018г.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

8 августа 2018 года г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

«...»

на основании своего решения от 8 августа 2018 года по делу № 02-03/57-2018 о признании ненадлежащей рекламы индивидуального предпринимателя Аксенова, размещенной на фасаде здания, возле входа в «Фабрику красоты и здоровья», расположенного по адресу: Тульская обл., г. Новомосковск, ул. Садовского, д. 22, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ "О рекламе", пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006г. № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю Аксенову в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства РФ о рекламе, а именно: прекратить размещение рекламы «Фабрики красоты и здоровья», с нарушением части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».
2. Индивидуальному предпринимателю Аксенову представить в Тульское УФАС России письменное доказательство исполнения пункта 1 настоящего предписания в трехдневный срок со дня его исполнения.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ФАС России (территориальный орган ФАС России) вправе в соответствии с пунктом 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.