

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-84/18Р

о назначении административного наказания

«05» сентября 2018г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области Н.П. Камнева, рассмотрев протокол № 06-84/18Р от 22.08.2018г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Решение» (ИНН/КПП 5408002652/540401001, ОГРН 1155476040587, дата регистрации: 13.04.2015, место нахождения: пл. Карла Маркса, д.3, г.Новосибирск, 630078),

в отсутствии: представителя ООО «Решение» (не явился, Общество уведомлено надлежащим образом)

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №1807 от 16.04.2018г.) по факту размещения в апреле 2018г. на 1 этаже торгово-офисного центра «Версаль» по адресу: г. Новосибирск, площадь Карла Маркса, 3 при выходе в вестибюль станции «Площадь Маркса» Новосибирского метрополитена информации следующего содержания:

«wellness-центр Сочи Оздоровительный центр душ Шарко - от 350 руб Фитнесс безлимит – от 250 руб Массаж – от 350 руб Маникюр – 300 руб Солярий – от 13, 5 руб Бизнес-центр «Версаль» 2этаж (383) 347-47-47 www.nsk-sochi.ru»,

с признаками нарушения ч.7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

По мнению заявителя, объектом рекламирования является медицинская услуга – массаж.

При рассмотрении данного заявления Новосибирским УФАС России возбуждено дело №32/18.

В соответствии со ст.3 ФЗ «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;

объект рекламирования - это 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.

В силу требований, установленных нормами ФЗ «О рекламе» (ч.7 ст.5, ч.7 ст.24):

- 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 (ч.7 ст.5);

- 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 рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники (ч.7 ст.24).

Рассматриваемая информация является рекламной, т.к. отвечает всем установленным законодательно требованиям к рекламе.

В данном рекламном объявлении объектом рекламирования являются услуги, оказываемые wellness-центром «Сочи»: душ Шарко, фитнес безлимит, массаж, маникюр, солярий, и, как следствие, непосредственно оздоровительный центр «Сочи».

Новосибирским УФАС России установлено, что лицом, оказывающим услуги под наименованием «*wellness-центр Сочи*» по адресу: г. Новосибирск, ул. К.Маркса, д.3, является ООО «Решение» (ИНН 5408002652), что подтверждается следующими документами: Договор субаренды №МарксН-12/2 от 01.05.2015г. с Приложениями, Лицензия №ЛО-54-01-003954 от 29.06.2016г. на осуществление медицинской деятельности. Именно на основании данной медицинской Лицензии, согласно пояснениям ООО «Решение», оказываются услуги массажа: либо лично сотрудниками, либо с помощью аппаратов, оборудования.

При этом согласно номенклатуре медицинских услуг, утвержденной Приказом Минздрава России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», различные виды массажей относятся к разделу «А» данной номенклатуры.

В соответствии с Перечнем необходимых медицинских услуг и процедур, отпускаемых в специализированных санаториях больному по профилю его заболевания. (Методические указания (утв. Минздравом РФ 22.12.1999 №99/229)), душ Шарко относится к категории «Души лечебные»: лечебная процедура, проводимая в специализированных санаториях у больных по профилю их заболеваний – болезни органов дыхания.

Следовательно, рассматриваемая реклама содержит рекламу медицинских услуг, при этом предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и

использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов отсутствует.

В соответствии с ч.ч. 6,7 ст. 38 Закона о рекламе, за нарушение требований ч.7 ст.5 Закона о рекламе несет ответственность рекламодаделец, ч.7 ст.24 – как рекламодаделец, так и рекламодателем.

Рекламодателем, в силу ст.3 Закона о рекламе, является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В материалах представлены следующие документы: письмо о согласовании размещения рекламной конструкции от 18.01.2018г. с приложением макета, платежное поручение №58 от 15.09.2015г., на основании которых можно сделать вывод, что и рекламодаделец, и рекламодателем является ООО «Решение» (ИНН/КПП 5408002652/540401001, ОГРН 1155476040587, дата регистрации: 13.04.2015, место нахождения: пл. Карла Маркса, д.3, г.Новосибирск, 630078).

ООО «Решение» на рассмотрение дела был представлен отзыв, согласно которому рассматриваемая конструкция является вывеской, и носит информационный, а не рекламный характер, а соответственно к ней не могут быть применены нормы ФЗ «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» к рекламным конструкциям относятся щиты, стенды, строительные сетки, перетяжки, электронные табло, проекционное и иное предназначенное для проекции рекламы на любые поверхности оборудование, воздушные шары, аэростаты и иные технические средства стабильного территориального размещения, монтируемые и располагаемые на внешних стенах или вне их, а также остановочных пунктах движения общественного транспорта.

Соответственно, размещенная вывеска внутри помещения торгового центра «Версаль» не относится к рекламной конструкции, и ее использование не подпадает под действие Федерального закона «О рекламе».

Согласно разъяснениям Федеральной Антимонопольной Службы №АК/92163/17 от 27.12.2017г.: «...При этом не является рекламой размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг, поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

Указание в месте нахождения предприятия коммерческого обозначения, в том числе несовпадающего с наименованием организации, также предназначено для идентификации предприятия для потребителей и не является рекламой

Кроме того, указание в месте нахождения организации профиля деятельности либо ассортимента реализуемых товаров и услуг, может быть признано обычаям делового оборота, соответственно на конструкции с такой информацией нормы Федерального закона «О рекламе» не распространяются. Указанная позиция подтверждается, в том числе решениями судов по делам №А56-44838/2016, №А43-11863/2013.

Рекламой признается информация, позволяющая четко обозначить, индивидуализировать конкретный объект рекламирования, выделить его среди

однородных товаров и сформировать к нему интерес в целях продвижения на рынке, в том числе в случае размещения такой информации на рекламных конструкциях».

На основании указанного выше, информация, размещенная на вывеске не является рекламной, а составляет перечень услуг, которое оказывает юридическое лицо, без их индивидуализации, т.е. без указания информации о характеристиках товара (услуг), способах, методиках оказания, использования оборудования и пр. Кроме того, не содержит информации об акциях, скидках, лозунгах, слоганах и пр. А соответственно, не преследует целей продвижения на рынке.

Кроме того, информация, размещенная на вывеске не содержит рекламу медицинских услуг, так как содержание не соответствует номенклатуре медицинских услуг, утвержденной Приказом Минздрава России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг».

Данные доводы не приняты Новосибирским УФАС России по следующим основаниям.

Ст. 19 ФЗ «О рекламе» регулирует порядок размещения и установки наружной рекламы и рекламных конструкций. Таким образом, перечень рекламных носителей, перечисленных в ч.1 ст.19 ФЗ «О рекламе», не является исчерпывающим.

Разъяснения ФАС России №АК/92163/17 от 27.12.2017г. определяют характеристики информации, позволяющие отнести ее к разряду «вывески». При этом, исходя из содержания и месторасположения рассматриваемой информации, охарактеризовать последнюю как вывеску не представляется возможным по следующим основаниям.

Рассматриваемая реклама не располагается непосредственно в месте нахождения организации, в месте реализации товара, оказания услуг. Данная информация размещена на 1 этаже ТОЦ «Версаль», при входе, в то время как wellness-центр «Сочи» находится на 2-м этаже данного ТОЦ.

Кроме того, согласно письму ФАС России №АК/92163/17 от 27.12.2017г., не могут быть признаны рекламными изображения (фотографий каких-либо товаров или каких-либо изображений (например, пейзаж, бутылка вина, пивная кружка, какая-либо техника, одежда и т.п.)) в случае размещения на фасаде торгового объекта или магазина без индивидуализирующих признаков, характеристики, цены указанных товаров, не преследующие цели продвижения товара на рынке.

Рассматриваемая в рамках данного дела информация, содержит наименования услуг с указанием цены товара (оказания услуги).

Следовательно, данная информация является рекламной и должна соответствовать требованиям ФЗ «О рекламе».

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по делу №32/18 от 07.08.2018г. реклама, размещенная в апреле 2018г. на 1 этаже торгово-офисного центра «Версаль» по адресу: г. Новосибирск, площадь Карла Маркса, 3 при выходе в вестибюль станции «Площадь Маркса» Новосибирского метрополитена следующего содержания:

«wellness-центр Сочи Оздоровительный центр душ Шарко - от 350 руб Фитнесс безлимит – от 250 руб Массаж – от 350 руб Маникюр – 300 руб Солярий – от 13, 5 руб Бизнес-центр «Версаль» 2этаж (383) 347-47-47 www.nsk-sochi.ru», признана ненадлежащей рекламой,

а Общество с ограниченной ответственностью «Решение» (ИНН/КПП 5408002652/540401001, ОГРН 1155476040587, дата регистрации: 13.04.2015, место нахождения: пл. Карла Маркса, д.3, г.Новосибирск, 630078) признано нарушившим ч.7 ст.5, ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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 (ч.7 ст.5);

- 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 рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники (ч.7 ст.24).

Согласно ч.4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – апрель 2018г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В соответствии ч.5 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

Нарушение указанной нормы Закона «О рекламе» образуют состав

административного правонарушения, предусмотренного ч.5 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Таким образом, в действиях ООО «Решение» (ИНН/КПП 5408002652/540401001, ОГРН 1155476040587, дата регистрации: 13.04.2015, место нахождения: пл. Карла Маркса, д.3, г.Новосибирск, 630078) содержится правонарушение, предусмотренное ч.5 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Срок давности привлечения ООО «Решение» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

На основании п.1 ст.4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

На основании сведений, размещенных; в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, ООО «Решение» (ИНН/КПП 5408002652/540401001, ОГРН 1155476040587, дата регистрации: 13.04.2015, место нахождения: пл. Карла Маркса, д.3, г.Новосибирск, 630078), является субъектом малого предпринимательства (дата внесения сведений в реестр – 01.08.2016г.).

Данное правонарушение совершено ООО «Решение» впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причинило имущественного ущерба.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, отсутствие смягчающих и отягчающих обстоятельств, установленных ст. ст.4.2, 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Решение» (ИНН/КПП 5408002652/540401001, ОГРН 1155476040587, дата регистрации: 13.04.2015, место нахождения: пл. Карла Маркса, д.3, г.Новосибирск, 630078), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к Обществу с ограниченной ответственностью «Решение» (ИНН/КПП 5408002652/540401001, ОГРН 1155476040587, дата регистрации: 13.04.2015, место нахождения: пл. Карла Маркса, д.3, г.Новосибирск, 630078) меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.