

РЕШЕНИЕ по делу № 797-11-р

30 декабря 2011 года г. Пермь

Резолютивная часть решения объявлена 29 декабря 2011 года.

Мотивированное решение изготовлено 30 декабря 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе <...>, рассмотрев дело № 797-11-р по признакам нарушения п. 2 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» в отношении ИП Борисовой Т.Н., возбужденное по заявлению Корнеевой Н. (вх. № 13903-11 от 27.09.2011 г.),

Заседания Комиссии состоялись:

29.11.2011 г.

- в отсутствие ИП Борисовой Т.Н. (в материалах дела имеется доказательство надлежащего извещения ИП Борисовой Т.Н. о времени и месте рассмотрения дела № 797-11-р);

- в отсутствие Корнеевой (в материалах дела имеется документальное доказательство надлежащего извещения Корнеевой о времени и месте рассмотрения дела № 797-11-р);

Рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных документов и материалов.

29.12.2011 г.:

- в присутствии ИП Борисовой Т.Н. (предъявлен паспорт);

- в отсутствие Корнеевой (в материалах дела имеется документальное доказательство надлежащего извещения Корнеевой Н. о времени и месте рассмотрения дела № 797-11-р)

УСТАНОВИЛА:

В Пермское УФАС России поступило заявление Корнеевой (вх. № 13903-11 от 27.09.2011 г.) о наличии признаков нарушения п. 2 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Так, заявитель указывает, что на сайте www.biglion.ru она купила купон в подарок акция «Нежность и страсть в каждом касании! Скидка 62% на эротический массаж для мужчин в центре косметологии Valeo (836 руб. вместо 2200 руб.), г. Пермь, ул. Мира, д. 23, оф. 211, ДБ Малахит, эт. 2». В частности на указанном сайте размещена информация следующего содержания:

«Кто из мужчин не мечтает попасть в ласковые руки привлекательной красавицы, которая поможет расслабиться и забыть о стрессе и проблемах? Если вам необходим сеанс расслабляющего и удивительно приятного массажа, то выбирайте эротический массаж в центре косметологии «Valeo». Эротический массаж способствует развитию сексуального потенциала, усиливает чувствительность и половую функцию. Этот массаж показан всем, независимо от семейного положения, возраста и сексуального опыта. Он обогащает интимную жизнь, способствует усилению полового влечения. Также эротический массаж обладает целебными свойствами. Он оказывает влияние на кожу, мышцы, внутренние органы и даже на потоки жизненной энергии. С помощью массажа можно раскрепостить сексуальную энергию и направить ее в нужное русло. Эротический массаж можно назвать наукой об удовольствии. Во время сеанса вы получите потрясающее ощущение гармонии и удовлетворенности. Он избавит вас от усталости и плохих мыслей, даст новых сил и новых ощущений. Ваше тело

превратится в настоящий вулкан чувственности. Помните, в эротическом массаже нет законов и нет запретов! У такого массажа нет минусов, именно поэтому эротический массаж еще в древние времена использовался как лекарство от многих болезней. Сочетание поглаживания и постукивания, чередование едва ощутимых и довольно сильных прикосновений рождает ощущение легкости и полной свободы. Эротический массаж способен снять все накопленное годами напряжение. Эротический массаж — это искусство дарить наслаждение. Поверьте, эти прикосновения вам захочется испытывать снова и снова...»

При этом, как указывает заявитель: «Условия в «салоне» как в кабинете больницы, стены оштукатурены и покрыты краской, совсем не расслабляющая обстановка. Массажистка одна на все виды массажа, а эротический массаж в их понятии - массаж простаты. То, что обещали и заменили на массаж простаты».

В целях рассмотрения заявления Корнеевой Н. Управление направило запрос информации (исх. № 9712-11 от 04.10.2011 г.) в адрес ООО «Biglion».

В ответ на запрос (вх. № 15271-11 от 24.10.2011 г.) ООО «Biglion» (далее по тексту также – Общество) указало, что занимается деятельностью по предоставлению коллективных скидок. С помощью сервиса пользователи могут получать скидки, для этого необходимо купить купон на сайте сервиса, распечатать его и предъявить продавцу, заключившему соответствующий договор с Обществом.

В частности, Обществом был заключен договор с ИП Борисовой Т.Н., от которой поступила заявка на реализацию купонов на эротический массаж со скидкой 62%. Определением о возбуждении производства по делу № 797-11-р (исх. № 10890-11 от 01.11.2011 г.) у ИП Борисовой Т.Н. были запрошены документы и письменные пояснения.

На заседании Комиссии, состоявшемся 29.12.2011 г. ИП Борисова Т.Н. представила документы и пояснила, что фактически услуги оказывает другое лицо.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Борисовой Т.Н., Комиссия приходит к следующим выводам.

В конце июля – начале августа 2011 г. на сайте «Biglion» <http://www.biglion.ru> была размещена информация следующего содержания:

«Нежность и страсть в каждом касании! Скидка 62% на эротический массаж для мужчин в центре косметологии «Valeo» (836 руб. вместо 2200 руб.).

Условия:

- купон действует до 16.09.2011 г.
- купон можно использовать сразу после покупки
- один человек может использовать только один купон за все время проведения акции
- один человек может купить неограниченное количество купонов в подарок
- продолжительность сеанса 30 мин.
- обладателям купонов предоставляется дополнительная скидка 20% на другие услуги центра до 30.09.2011 г.
- лица в алкогольном и наркотическом опьянении обслуживаться не будут
- возрастное ограничение с 18 лет и старше
- обязательна предварительная запись по телефону с указанием номера купона
- при посещении необходимо предъявить распечатанный купон
- если участник акции не предупреждает об отмене своего визита за 6 часов до времени записи, купон считается использованным
- в случае полной загруженности салон оставляет за собой право перенести запись на другое удобное вам время

Особенности: к вашим услугам:

- все виды массажа
- услуги косметолога
- гирудотерапия
- и множество других приятных процедур
- приятная и доброжелательная обстановка
- скидки постоянным клиентам

Кто из мужчин не мечтает попасть в ласковые руки привлекательной красавицы, которая поможет расслабиться и забыть о стрессе и проблемах? Если вам необходим сеанс расслабляющего и удивительно приятного массажа, то выбирайте эротический массаж в центре косметологии «Valeo». Эротический массаж способствует развитию сексуального потенциала, усиливает чувствительность и половую функцию. Этот массаж показан всем, независимо от семейного положения, возраста и сексуального опыта. Он обогащает интимную жизнь, способствует усилению полового влечения. Также эротический массаж обладает целебными свойствами. Он оказывает влияние на кожу, мышцы, внутренние органы и даже на потоки жизненной энергии. С помощью массажа можно раскрепостить сексуальную энергию и направить ее в нужное русло. Эротический массаж можно назвать наукой об удовольствии. Во время сеанса вы получите потрясающее ощущение гармонии и удовлетворенности. Он избавит вас от усталости и плохих мыслей, даст новых сил и новых ощущений. Ваше тело превратится в настоящий вулкан чувственности. Помните, в эротическом массаже нет законов и нет запретов! У такого массажа нет минусов, именно поэтому эротический массаж еще в древние времена использовался как лекарство от многих болезней. Сочетание поглаживания и постукивания, чередование едва ощутимых и довольно сильных прикосновений рождает ощущение легкости и полной свободы. Эротический массаж способен снять все накопленное годами напряжение. Эротический массаж — это искусство дарить наслаждение. Поверьте, эти прикосновения вам захочется испытывать снова и снова...
Время работы: пн-пт: с 09:0 до 20:00, сб-вс: выходные»

Согласно п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама – это 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.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к услугам, оказываемых центром косметологии «Valeo».

Заявитель указывает, что вместо эротического массажа в центре косметологии «Valeo» была предложена другая услуга – массаж, который является медицинской услугой, т.е. медицинским вмешательством, направленным на профилактику, диагностику и лечение заболеваний и имеющим самостоятельное законченное значение (п. 4 ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 г. N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»).

Согласно п. 2 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Закон о рекламе) недостоверной признается реклама, которая содержит несоответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

В силу ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Закон о рекламе) реклама лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники 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).

Документальных доказательств того, что вместо рекламируемой услуги по эротическому массажу была предложена и фактически оказана другая услуга, заявителем не представлено, следовательно, Комиссия не усматривает в представленной рекламе нарушения п. 2 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

При этом рассматриваемая реклама медицинских услуг по массажу не содержит предупреждения, предусмотренного Законом о рекламе.

Следовательно, в данной рекламе содержится нарушение ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

21.07.2011 г. ООО «Biglion» заключен договор № 20173/Пермь с ИП Борисовой Т.Н. (имеется в материалах дела).

Согласно п. 1.1 указанного договора принципал (ИП Борисова Т.Н.) поручает, а агент (ООО «Биглион») принимает на себя обязательства от своего имени и за счет принципала осуществлять реализацию купонов на услуги принципала, а принципал обязуется выплачивать вознаграждение за выполнение настоящего поручения в соответствии с условиями договора.

При этом принципал несет ответственность за достоверность и законность всей информации, предоставляемой агенту.

Таким образом, в соответствии с условиями заключенного договора между ООО «Биглион» и ИП Борисовой Т.Н. последняя несет ответственность за размещаемую информацию.

В соответствии с п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. На основании ч. 6, 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

В силу п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из понятий, установленных ст.3 Федерального закона «О рекламе», а также содержания договора № 20173/Пермь, рекламодателем указанной рекламы является ИП Борисова Т.Н.

Документальных доказательств прекращения распространения ненадлежащей рекламы ИП Борисовой Т.Н. не представлено.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 33 и ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с п.п. 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу медицинских услуг по массажу, оказываемых центром косметологии «Valeo», распространенную, в том числе в конце июля – начале августа 2011 г. на сайте <http://www.biglion.ru>, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП Борисовой Т.Н. предписание о прекращении нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному лицу для решения вопроса о возбуждении в отношении ИП Борисовой Т.Н. административного дела по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 30 декабря 2011 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 797-11-Р о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

30 декабря 2011 года г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе <...>, на основании своего решения от 30.12.2011 г. по делу № 797-11-Р в отношении ИП Борисовой Т.Н. о признании ненадлежащей рекламы медицинских услуг по массажу, оказываемых центром косметологии «Valeo», распространенной, в том числе в конце июля – начале августа 2011 г. на сайте <http://www.biglion.ru>, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44- 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Борисовой Т.Н. в пятнадцатидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», а именно:

- во всех случаях сопровождать рекламу медицинских услуг предупреждением о возможных противопоказаниях и необходимости консультации со специалистом..

2. ИП Борисовой Т.Н. в срок до 30 января 2012 года представить в Пермское УФАС России документальное подтверждение исполнения п. 1 настоящего предписания.

В соответствии с ч. 2.4 ст. 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц 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.