

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ

РЕШЕНИЕ

16 января 2012 года
(дата оглашения резолютивной части решения)
27 января 2012 года
(дата изготовления решения в полном объеме)

№ 03-01/530

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев материалы дела № Р 40-11/11, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...>ой (далее – ИП <...>а Н.К.), адрес места регистрации:., по факту распространения рекламы следующего содержания: «салон красоты САКУРА парикмахерские услуги косметология маникюр педикюр массаж кв. Южный, дом 3 тел: 9-222-4», размещенной с использованием рекламной конструкции, расположенной на внешней стене (на уровне третьего этажа) здания многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: пгт. Троицко-Печорск, кв. Южный, д. 2, с признаками нарушения требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие:

- представителя администрации муниципального района «Троицко-Печорский», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела Определением о продлении срока и отложении рассмотрения дела № Р 40-11/11 от 14.12.2011 №03-01/8630, которое согласно уведомлению о вручении почтового отправления №16700049956375 получено 21.12.2011, просившего письмом от 10.01.2012 № 12 рассмотреть дело без участия администрации МР «Троицко-Печорский»;
- представителя товарищества собственников жилья «Южный - 2», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела Определением о продлении срока и отложении рассмотрения дела № Р 40-11/11 от 14.12.2011 №03-01/8630, которое согласно уведомлению о вручении почтового отправления №16700049956351 получено товариществом 21.12.2011;
- ИП <...>ой, надлежащим образом извещенной о времени и месте рассмотрения дела Определением о продлении срока и отложении рассмотрения дела № Р 40-11/11 от 14.12.2011 №03-01/8630, которое согласно уведомлению о вручении почтового отправления №16700049956368 получено 21.12.2011, просившей письмом (вх. № 253 от 23.01.2012) рассмотреть дело в ее отсутствие в связи с невозможностью выехать в г. Сыктывкар по причине болезни (с приложением листка нетрудоспособности);

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено Определением Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми от 02.11.2011 № 03-01/7246 в отношении ИП <...>ой Н.К.

Определением о продлении срока и отложении рассмотрения дела № Р 40-11/11 от 24.11.2011 № 03-01/7920 к участию в рассмотрении дела в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства привлечены:

- администрация муниципального района «Троицко-Печорский», место нахождения: Республика Коми, пгт. Троицко-Печорск, ул. Ленина, д. 2;
- товарищество собственников жилья «Южный - 2», место нахождения: Республика Коми, пгт. Троицко-Печорск, кв. Южный, д. 5, офис 72.

В результате рассмотрения рекламного дела установлено следующее.

14.07.2011 Коми УФАС России в ходе осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе выявлено распространение рекламы, размещенной с использованием рекламной конструкции, расположенной на внешней стене (на уровне третьего этажа) здания многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: пгт. Троицко-Печорск, кв. Южный, д. 2, следующего содержания: «салон красоты САКУРА парикмахерские услуги косметология маникюр педикюр массаж кв. Южный, дом 3 тел: 9-222-4» (далее – рассматриваемая реклама).

В соответствии с положениями п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, рекламой признается 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 и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена с использованием рекламной конструкции, расположенной на внешней стене (на уровне третьего этажа) здания многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: пгт. Троицко-Печорск, кв. Южный, д. 2;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - салону красоты «Сакура», формирование и поддержание интереса к нему и оказываемым им услугам по косметологии, массажу, маникюру, педикюру, парикмахерским услугам и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, размещенная с использованием рекламной конструкции, расположенной на внешней стене (на уровне третьего этажа) здания многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: пгт. Троицко-Печорск, кв. Южный, д. 2, является рекламой.

Согласно ч. 7 ст. 24 Закона 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 консультаций 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).

Согласно ч. 4 ст. 2 Закона о рекламе специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения. Рассматриваемая реклама не является явно не относящейся к рекламе медицинских услуг, следовательно, на нее распространяются требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Перечень медицинских услуг утвержден приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 10.04.2001 № 113 «О введении в действие отраслевого классификатора «Простые медицинские услуги» (далее - Приказ № 113).

Приказом № 113 предусмотрено, что медицинская услуга - мероприятия или комплекс мероприятий, направленных на профилактику заболеваний, их диагностику и лечение, имеющих самостоятельное законченное значение и определенную стоимость. Простая медицинская услуга - далее неделимая услуга, выполняемая по формуле «пациент» + «специалист» = «один элемент профилактики, диагностики или лечения».

Приказом № 113 в типовом разделе 21 «Лечение с помощью простых физических воздействий на пациента (массаж, иглорефлексотерапия, мануальная терапия)» приводятся простые медицинские услуги, оказываемые массажистами. В данном разделе зарегистрированы в том числе следующие услуги:

- общий массаж (код 21.01.001),
- массаж лица (код 21.01.2002).

Перечень работ (услуг) при осуществлении медицинской деятельности установлен в приложении к Положению о лицензировании медицинской деятельности, утвержденному Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.01.2007 № 30. В названный перечень включены, в том числе работы (услуги) по медицинскому массажу.

Согласно информации Министерства Здравоохранения Республики Коми, представленной в адрес Коми УФАС России письмом № 01-33/5842 от 28.03.2011 (вх. № 1405 от 31.03.2011), в соответствии с Приказом № 113 к простым медицинским услугам отнесены, в том числе следующие услуги:

- код 21.01.001 - общий массаж;
- код 21.01.002 - массаж лица;
- код 21.01.003 - массаж шеи;
- код 21.004 - массаж кистей;
- код 21.01.005 - массаж волосистой части головы;

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 10.05.2007 № 323 «Об утверждении порядка организации работ (услуг), выполняемых при осуществлении доврачебной, амбулаторно-поликлинической (в том числе, первичной медико-санитарной помощи, медицинской помощи женщинам в период беременности, во время и после родов, специализированной медицинской помощи), стационарной (в том числе первичной медико-санитарной помощи), скорой и скорой специализированной (санитарно-авиационной), высокотехнологичной, санаторно-курортной медицинской помощи» утверждена Номенклатура работ и услуг по оказанию соответствующей медицинской помощи, в которую включены, в том

числе работы (услуги) при осуществлении медицинской помощи по косметологии терапевтической и хирургической.

Общероссийским классификатором услуг населению (ОК 002-93), утвержденным Постановлением Госстандарта Российской Федерации от 28.06.1993 № 163, к медицинским услугам отнесены услуги, оказываемые косметологическими подразделениями (код 081500).

Согласно п. 49 Приказа Росстата от 23.07.2009 № 147 «Об утверждении Указаний по заполнению в формах федерального статистического наблюдения показателя «Объем платных услуг населению» медицинские услуги включают, в том числе услуги косметологических учреждений. Согласно п. 50 указанного Приказа в медицинские услуги включается оплата населением, в том числе проведения физиотерапевтических и иных процедур, массажей (включая гидромассаж), лечебной гимнастики и т.д., услуг обертывания грязями, мануальной терапии, мезотерапии, гемокода, контурной инъекционной пластики, флеболастики, предоставляемых парикмахерскими и салонами красоты.

Согласно п. 4 Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.01.2007 № 30 (далее – Положение), медицинская деятельность предусматривает выполнение работ (услуг) по оказанию доврачебной, амбулаторно-поликлинической, стационарной, высокотехнологичной, скорой и санаторно-курортной медицинской помощи в соответствии с Перечнем согласно приложению к Положению.

В соответствии с указанным Перечнем работ (услуг) при осуществлении медицинской деятельности подлежат лицензированию работы (услуги) по косметологии (терапевтической и хирургической).

Согласно информации, представленной Управлением Росздравнадзора по РК письмом от 16.11.2011 № 01-27/242 (вх. № 5796 от 17.11.2011), перечень косметологических услуг определен Приказом Минздрава СССР № 1290 от 28.12.1982 «О мерах по улучшению косметологической помощи населению» и Приказом № 113.

Письмом № 01-27/242 от 16.11.2011 (вх. № 5796 от 17.11.2011) Управление Росздравнадзора по РК направило в адрес Коми УФАС России Перечень работ и услуг, осуществляемых в рамках косметологии и подлежащих лицензированию в рамках медицинской деятельности (далее – Перечень).

В Перечень включены, в том числе следующие работы (услуги):

- пилинг (кроме фенолового);
- все виды массажа и на различные области: гигиенический, лечебный, общий, спортивный, детский, тонизирующий, пластический, вакуумный, мануальный, медовый, точечный, баночный и др.

Согласно Постановлению Министерства труда Российской Федерации от 10.11.1992 № 31 «Об утверждении тарифно-квалификационных характеристик по общеотраслевым профессиям рабочих» требованием к профессии косметика, осуществляющего, в том числе массаж лица и шеи, гигиеническую и вакуумную чистку лица, наложение питательных, дезинфицирующих масок, является наличие среднего медицинского образования.

Из вышеизложенного следует, что услуги «массаж» и «косметология» относятся к медицинским услугам.

Рассматриваемая реклама не содержит ни одного из предусмотренных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе видов предупреждений.

Согласно п. 7 ст. 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензии или иных

специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Из содержания письменной информации, представленной в адрес Коми УФАС России Министерством Здравоохранения Республики Коми письмом № 01-33/5842 от 28.03.2011 (вх. № 1405 от 31.03.2011), медицинская деятельность подлежит обязательному лицензированию в соответствии с п. 96 ст. 17 Федерального закона № 128-ФЗ от 08.08.2001 «О лицензировании отдельных видов деятельности» и Постановлением Правительства Российской Федерации № 30 от 22.01.2007 «Об утверждении положения о лицензировании медицинской деятельности».

Услуги «массаж» и «косметология» относятся к медицинским услугам, следовательно, подлежат обязательному лицензированию.

Из письменной информации, представленной Управлением Росздравнадзора по Республике Коми от 16.11.2011 № 01-27/242 (вх. № 5796 от 17.11.2011), имеющейся в материалах дела, следует, что согласно сведениям, содержащимся в реестре выданных лицензий по состоянию на 01.11.2011, ИП <...>а Н.К. в Реестре лицензий не значится.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства РФ.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена в нарушение требований, установленных п. 7 ст. 24 и п. 7 ст. 7 Закона о рекламе.

Частью 6 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что ответственность за распространение рекламы, не соответствующей требованиям ч. 7 ст. 24, ч. 7 ст. 7 Закона о рекламе несет рекламодатель.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за распространение рекламы, не соответствующей требованиям ч. 7 ст. 24, ч. 7 ст. 7 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Частью 8 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований частей 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, если будет доказано что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара, либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

В силу положений ч. 1 ст. 19 Закона о рекламе, распространение наружной рекламы с использованием щитов, стенов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее – рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах, и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а так же остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламораспространителем, 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 своем письме от 05.08.2011 (вх. № 4060 от 11.08.2011) ИП <...>а Н.К. указала,

что рассматриваемая рекламная конструкция никакого отношения к ИП <...>ой Н.К. не имеет, так как салон красоты «Сакура» не находится в собственности ИП <...>ой Н.К., а арендуется с 01.02.2008 г.

Комиссия, изучив материалы рекламного дела, пришла к нижеследующим выводам.

В силу положений статьи 9 Федерального закона от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы. Продавец (исполнитель) размещает указанную информацию на вывеске.

В материалах рекламного дела имеется фотокопия вывески салона красоты «Сакура», расположенного по адресу: пгт. Троицко-Печорск, кв. Южный, д. 3, на которой указан, в том числе, изготовитель (исполнитель, продавец) оказываемых салоном услуг – ИП <...>а Н.К. Согласно выписке из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГРИП), одним из видов экономической деятельности ИП <...>ой Н.К. является предоставление услуг парикмахерскими и салонами красоты.

В соответствии с копией договора аренды нежилого помещения, представленного ИП <...>ой Н.К. (вх. № 6304 от 12.12.2011) в материалы дела, в период с 01.02.2010 по 31.12.2010 ИП <...>а Н.К. являлась арендатором нежилого помещения, расположенного по адресу: Республика Коми, пгт. Троицко-Печорск, кв. Южный, д. 3, №0001 для использования его под: оказание услуг салона красоты. В материалах рекламного дела имеется копия налоговой декларации ИП <...>ой Н.К., согласно которой, адрес места осуществления предпринимательской деятельности ИП <...>ой Н.К. на 10.11.2011 – пос. Троицко-Печорск, квартал Южный, д. 3.

Таким образом, в силу положений п. 5 ст. 3 Закона о рекламе усматривается, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>а Н.К.

Из содержания письменной информации, представленной Администрацией МР «Троицко-Печорский» № 2550 от 08.08.2011 (вх. 4129 от 15.08.2011), следует, что рассматриваемая рекламная конструкция принадлежит индивидуальному предпринимателю <...>ой Н.К. Согласно письменной информации, представленной Администрацией МР «Троицко-Печорский» № 3963 от 08.12.2011 (вх. 6327 от 13.12.2011), в августе 2011 г. ИП <...>а Н.К. обратилась в адрес Администрации МР «Троицко-Печорский» с заявлением о выдаче разрешения на установку рекламной конструкции и заверила Администрацию МР «Троицко-Печорский» о том, что текст рекламы будет изменен. Разрешение на установку рекламной конструкции не выдавалось.

Из вышеизложенного следует, что ИП <...>а Н.К. является также рекламодателем рассматриваемой рекламы.

Из материалов рекламного дела № Р 40-11/11 усматривается, что со стороны ИП <...>ой Н.К. должных мер по контролю соответствия рассматриваемой рекламы требованиям Закона о рекламе не принято.

Таким образом, ИП <...>ой Н.К. нарушены требования п. 7 ст. 24, п. 7 ст. 7 Закона о рекламе.

Поскольку вина Администрации МР «Троицко-Печорский», ТСЖ «Южный -2» в нарушении требований п. 7 ст. 24, п. 7 ст. 7 Закона о рекламе Комиссией не установлена, производство по делу в их отношении подлежит прекращению. В материалах рекламного дела отсутствуют сведения о прекращении распространения рассматриваемой рекламы.

В связи с изложенным, Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи

рекламодателю и рекламораспространителю ИП <...>ой Н.К. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п.4 ст.3, п.2 ч.1 ст.33, п.7 ч.2 ст.33, ч.1 ст.36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.55 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС РФ от 28.12.2007 № 453, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «салон красоты САКУРА парикмахерские услуги косметология маникюр педикюр массаж кв. Южный, дом 3 тел: 9-222-4», размещенную с использованием рекламной конструкции, расположенной на внешней стене (на уровне третьего этажа) здания многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: пгт. Троицко-Печорск, кв. Южный, д. 2, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 7 ст. 24, п. 7 ст. 7 Закона о рекламе.

2. Выдать ИП <...>ой Н.К. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения указанной в п. 1 Решения ненадлежащей рекламы.

3. В отношении Администрации МР «Троицко-Печорский» производство по делу прекратить.

4. В отношении ТСЖ «Южный -2» производство по делу прекратить.

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

Решение в полном объеме изготовлено 27 января 2012 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия.