

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/24-123/2020

26 февраля 2020

года

город

Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (...)

члены Комиссии: (...)

рассмотрев материалы дела № 055/05/24-123/2020 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Флексоформа» (место нахождения: 646670, Омская область, Полтавский район, р.п. Полтавка, ул. 40 лет Победы, д. 111, ИНН 5530005412, ОГРН 1095530000356) требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заинтересованного лица – ООО «Маяк Молл»,

в присутствии представителя лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – (...), директора ООО «Флексоформа», а также представителя ООО «Флексоформа» по доверенности от 26.02.2020 (...)

УСТАНОВИЛА:

В результате осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистом Омского УФАС России 23.11.2019 был зафиксирован факт размещения информации следующего содержания следующего содержания: «A&L WOMAN CLUB Массаж РФ-лифтинг Пилинг Обертывание Elos-эпиляция УЗ-чистка Аппаратное омоложение Лазерная косметология Удаление тату, пигментных пятен Запись по телефону 8-903-981-63-27 8-965-985-62-17 ул. Красный путь, 65».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к организации «A&L WOMAN CLUB» и предлагаемым медицинским (косметологическим) услугам.

Вышеуказанная реклама размещалась на рекламной конструкции (пилар), установленной по адресу: г. Омск, пр. Комарова, д. 6/1 (торгово-развлекательный комплекс, ООО «Маяк Мол»).

В пункте 22 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» (далее – Постановление Пленума № 58) указано: «...согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе реклама лекарственных средств и медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению...».

На момент выявления факта распространения вышеуказанной рекламы предупреждение, предусмотренное частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Определением Омского УФАС России от 06.02.2020 в отношении ООО «Флексоформа» возбуждено дело № 055/05/24-123/2020 по признакам нарушения требований части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» установлено понятие *медицинской услуги* - это медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение

заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг (далее - Номенклатура), представляющая собой систематизированный перечень кодов и наименований медицинских услуг в здравоохранении.

Согласно положениям Номенклатуры перечень медицинских услуг разделен на два раздела «А» и «В».

Раздел «А» включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение.

Раздел «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В соответствии с алгоритмом кодирования, указанным в Номенклатуре, медицинские услуги класса «А» и «В» разделены на типы, так рекламируемые в данном случае услуги относятся к следующим типам:

- массаж (A21.01.001 общий массаж медицинский; A21.01.007 вакуумный массаж кожи; A21.01.001 массаж лица медицинский и т.д.);
- пилинг (A16.01.024 дерматологический пилинг; A21.01.006 пилинг-массаж A22.01.001.002 ультразвуковой пилинг);
- обертывания (A20.01.004 грязевые обертывания для лечения целлюлита);
- эпиляция (A14.01.013 проведение эпиляции A16.26.018 эпиляция ресниц);
- УЗ-чистка (A22.01.001.002 ультразвуковой пилинг).

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» *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.

ООО «Маяк Молл» представлена информация от 15.01.2020 № 12 о том, что (...)

Исполняя определение Омского УФАС России, ООО «Маяк Молл» представлена копия договора аренды части нежилых помещений № С-6/19 от 19.09.2019, согласно которому ООО «Флексоформа» арендует у ООО «Маяк Молл» часть нежилого помещения площадью 1 кв.м., расположенного на 1 этаже ТРК «Маяк Молл» (пр. Комарова, д. 6/1), обязуясь использовать помещение исключительно в целях размещения рекламной конструкции (пилара).

В свою очередь, ООО «Флексоформа» также представлена информация (вх. № 608э от 23.01.2020) следующего содержания: (...)

Принимая во внимание пояснения ООО «Маяк Молл», ООО «Флексоформма», положения заключенного между ними договора аренды, Комиссия считает, что ООО «Флексоформа» является *и рекламодателем*, т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»), *и рекламораспространителем*, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В силу частей 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец и рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения участвующих в нем лиц, Комиссия пришла к выводу о нарушении ООО «Флексоформа» требований части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

При этом, учитывая пояснения Общества, необходимость в выдаче ООО «Флексоформа» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе отсутствует.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33,

частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу ООО «Флексоформа» (ИНН 5530005412, ОГРН 1095530000356) «A&L WOMAN CLUB Массаж РФ-лифтинг Пилинг Обертывание Elos-эпиляция УЗ-чистка Аппаратное омоложение Лазерная косметология Удаление тату, пигментных пятен Запись по телефону 8-903-981-63-27 8-965-985-62-17 ул. Красный путь, 65» ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Флексоформа» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 27.02.2020.

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