

ИП <...>

(Рекламная газета «Толпар СВ»)

РЕШЕНИЕ

(по делу №002/05/24-469/2021)

07.04.2021г.

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

<...>.

рассмотрев материалы о признаках нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

в отсутствии: ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ»), (ходатайство(вх.№5513 от 06.04.2021г.).

УСТАНОВИЛ:

16.03.2021 года Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан был проведен анализ размещения рекламы в периодических печатных изданиях Республики Башкортостан (составлен акт). В результате проведенного анализа на предмет соответствия законодательства Российской Федерации о рекламе, в рекламной газете «Толпар СВ» №2 (190) от 29.01.2021г. на стр.2, выявлено рекламное объявление с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе»:

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 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.

Объект рекламирования - 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемые соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 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.

Указанная норма требует включать в содержание рекламы лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий один из видов предупреждения:

- о наличии противопоказаний к их применению и использованию;
- о необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования;
- о необходимости получения консультации специалистов.

При этом в зависимости от вида объекта рекламирования рекламодатель самостоятельно вправе определить, какой из этих видов предупреждения использовать в рекламе (Письмо ФАС России от 22.06.2020 N ДФ/52241/20).

Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» установлено понятие медицинской услуги и медицинской деятельности:

- медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение;
- медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам в частности относятся: прием (осмотр, консультация) врача-косметолога первичный (B01.008.003).

В данном случае, в рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг.

В соответствии с частью 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу пункта 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

06.04.2021г. от ИП <...> поступили письменные пояснения: «Со стороны рекламодателя был текст, макет изготовила сама, макет был согласован мною в письменной форме, рекламодателем в устной форме. Реклама была принята без копий документов от лиц, занимающихся косметологическими услугами, т.к. лицензия у них не имеется. Реклама была оплачена наличными, чек рекламодатель не сохранил». Прилагаются документы: копия макета рекламы, копия акта №15 от 29 января 2021г. на выполненных работ-услуг, копия договора №02/01-21 от 25.01.2021г. на оказание рекламных услуг, копия листа записи ЕГРИП, копия договора между учредителем и редакцией СМИ, копия паспорта гр. <...>, копия паспорта гр. <...>, копия уведомления о постановке на учет физического лица в налоговом органе, копия устава редакции СМИ «Толпар СВ». Заявлено ходатайство о рассмотрении дела без ее участия. (вх.№5513 от 06.04.2021г.).

07.04.2021г. ходатайство от ИП <...> удовлетворено. Заседание Комиссии проведено без участия ИП <...>

Анализ материалов дела показал, при осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства РФ о рекламе, в соответствии со статьей 33 Федерального закона №38-ФЗ «О рекламе» Башкортостанским УФАС России была выявлена реклама следующего содержания:

размещенная в рекламной газете «Толпар СВ» №2 (190) от 29.01.2021г. на стр.2, рекламодатель – ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ»), которая имеет признаки нарушения ч.7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно письменных пояснений ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ») «Со стороны рекламодателя был текст, макет изготовила сама, макет был согласован мною в письменной форме, рекламодателем в устной форме. Реклама была принята без копий документов от лиц, занимающихся косметологическими услугами, т.к. лицензия у них не имеется. Реклама была оплачена наличными, чек рекламодатель не сохранил» (вх.№5513 от 06.04.2021г.).

Таким образом, установлено, что ИП <...> является рекламопроизводителем и рекламодателем рекламы, согласно представленных письменных пояснений (вх. №5513 от 06.04.2021г.).

Документального подтверждения наличия медицинской лицензии не представлено. Использование в рекламе перечня медицинских услуг может привести к формированию у граждан неверного представления о существе оказываемых услуг

В связи с вышеизложенным, Комиссией принято решение переqualифицировать указанное нарушение с части 7 статьи 24 на часть 7 статьи 5 и п.7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.1 ст.3 Закона о рекламе, реклама – 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

-адресована неопределенному кругу лиц;

-направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования –формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Комиссией Башкортостанского УФАС России по делу №002/05/24-469/2021 было принято решение: переqualифицировать указанное нарушение с части 7 статьи 24 на часть 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», признать указанную рекламу ненадлежащей; признать ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ»)рекламопроизводителем и рекламораспространителем рекламы, выдать ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ») предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации «О рекламе». Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ИП <...>

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 07.04.2021г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Переqualифицировать указанное нарушение с части 7 статьи 24 на часть 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

2.Признать ненадлежащей рекламу: , размещенной в рекламной газете «Толпар СВ» №2 (190) от 29.01.2021г. на стр.2, рекламопроизводитель и рекламораспространитель – ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ»), так как она нарушает часть 7 статьи 5 и пункт 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

3. В соответствии с п.49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ») предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, так как она должна соответствовать требованиям части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

4.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения административного дела по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ в отношении ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ»)

Решение изготовлено в полном объеме 14.04.2021г.

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

Председатель Комиссии

<...>

<...>

ИП <...>

(Рекламная газета «Толпар СВ»)

РЕШЕНИЕ

(по делу №002/05/24-469/2021)

07.04.2021г.

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

<...>;

рассмотрев материалы о признаках нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

в отсутствии: ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ»), (ходатайство(вх.№5513 от 06.04.2021г.).

УСТАНОВИЛ:

16.03.2021 года Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан был проведен анализ размещения рекламы в периодических печатных изданиях Республики Башкортостан (составлен акт). В результате проведенного анализа на предмет соответствия законодательства Российской Федерации о рекламе, в рекламной газете «Толпар СВ» №2 (190) от 29.01.2021г. на стр.2, выявлено рекламное объявление с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе»:

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 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.

Объект рекламирования - 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемые соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 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.

Указанная норма требует включать в содержание рекламы лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий один из видов предупреждения:

- о наличии противопоказаний к их применению и использованию;
- о необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования;
- о необходимости получения консультации специалистов.

При этом в зависимости от вида объекта рекламирования рекламодатель самостоятельно вправе определить, какой из этих видов предупреждения использовать в рекламе (Письмо ФАС России от 22.06.2020 N ДФ/52241/20).

Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» установлено понятие медицинской услуги и медицинской деятельности:

- медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение;

- медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам в частности относятся: прием (осмотр, консультация) врача-косметолога первичный (B01.008.003).

В данном случае, в рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг.

В соответствии с частью 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель и рекламодатель-распространитель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу пункта 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель-распространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

06.04.2021г. от ИП <...> поступили письменные пояснения: «Со стороны рекламодателя был текст, макет изготовила сама, макет был согласован мною в письменной форме, рекламодателем в устной форме. Реклама была принята без копий документов от лиц, занимающихся косметологическими услугами, т.к. лицензия у них не имеется. Реклама была оплачена наличными, чек рекламодатель не сохранил». Прилагаются документы: копия макета рекламы, копия акта №15 от 29 января 2021г. на выполненных работ-услуг, копия договора №02/01-21 от 25.01.2021г. на оказание рекламных услуг, копия листа записи ЕГРИП, копия договора между учредителем и редакцией СМИ, копия паспорта гр. <...>, копия паспорта гр. <...>, копия уведомления о постановке на учет физического лица в налоговом органе, копия устава редакции СМИ «Толпар СВ». Заявлено ходатайство о рассмотрении дела без ее участия. (вх.№5513 от 06.04.2021г.).

07.04.2021г. ходатайство от ИП <...> удовлетворено. Заседание Комиссии проведено без участия ИП <...>

Анализ материалов дела показал, при осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства РФ о рекламе, в соответствии со статьей 33 Федерального закона №38-ФЗ «О рекламе» Башкортостанским УФАС России была выявлена реклама следующего содержания:

размещенная в рекламной газете «Толпар СВ» №2 (190) от 29.01.2021г. на стр.2, рекламодатель – ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ»), которая имеет признаки нарушения ч.7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно письменных пояснений ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ») «Со стороны рекламодателя был текст, макет изготовила сама, макет был согласован мною в письменной форме, рекламодателем в устной форме. Реклама была принята без копий документов от лиц, занимающихся косметологическими услугами, т.к. лицензия у них не имеется. Реклама была оплачена наличными, чек рекламодатель не сохранил» (вх.№5513 от 06.04.2021г.).

Таким образом, установлено, что ИП <...> является рекламопроизводителем и рекламодателем рекламы, согласно представленных письменных пояснений (вх. №5513 от 06.04.2021г.).

Документального подтверждения наличия медицинской лицензии не представлено. Использование в рекламе перечня медицинских услуг может привести к формированию у граждан неверного представления о существе оказываемых услуг

В связи с вышеизложенным, Комиссией принято решение переквалифицировать указанное нарушение с части 7 статьи 24 на часть 7 статьи 5 и п.7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.1 ст.3 Закона о рекламе, реклама – 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

-адресована неопределенному кругу лиц;

-направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования –формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Комиссией Башкортостанского УФАС России по делу №002/05/24-469/2021 было принято решение: переквалифицировать указанное нарушение с части 7 статьи 24 на часть 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», признать указанную рекламу ненадлежащей; признать ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ»)рекламопроизводителем и рекламодателем рекламы, выдать ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ») предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации «О рекламе». Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ИП <...>

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 07.04.2021г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Переквалифицировать указанное нарушение с части 7 статьи 24 на часть 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

2. Признать ненадлежащей рекламу: , размещенной в рекламной газете «Толпар СВ» №2 (190) от 29.01.2021г. на стр.2, рекламопроизводитель и рекламодатель – ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ»), так как она нарушает часть 7 статьи 5 и пункт 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

3. В соответствии с п.49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ») предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, так как она должна соответствовать требованиям части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения административного дела по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ в отношении ИП <...> (рекламная газета «Толпар СВ»)

Решение изготовлено в полном объеме 14.04.2021г.

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

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии

<...>