

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО АСТРАХАНСКОЙ ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, д.47, а/я 267, тел. (8512) 39-05-80

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении №07-АД(Р)-05-19

«20» февраля 2019 года г. Астрахань

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области (далее - Управление) <...>, рассмотрев материалы дела №07-АД(Р)-05-19 об административном правонарушении, возбужденного в отношении гражданки <...> (далее — <...>), в связи с непосредственным обнаружением должностным лицом достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В отношении <...>. 05.02.2019 года составлен протокол № 07-АД(Р)-05-19 об административном правонарушении, состав которого предусмотрен ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

05.02.2019 года протокол об административном правонарушении в соответствии с ч. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ составлен в отсутствие <...>., надлежащим образом извещенной о времени и месте составления протокола (телеграмма исх. №05/545/М от 25.01.2019 года), не заявлявшей каких-либо ходатайств.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 07-АД(Р)-05-19 от 05.02.2019 года рассмотрение дела об административном правонарушении назначено на 20.02.2019 года в 15 часов 30 минут.

Копии указанных определения и протокола об административном правонарушении направлены в адрес <...>. письмом исх. №05/852/07адр от 06.02.2019 года.

20.02.2019 года на рассмотрение дела об административном правонарушении явился Плотниковой А.Ф., надлежащим образом уведомленный о дате, месте и времени рассмотрения дела (письмом №05/852/07адр от 06.02.2019 года, почтовый идентификатор 80085133421676), каких-либо ходатайств не заявляла.

Дело об административном правонарушении рассмотрено 20.02.2019 года в отсутствие <...>., надлежащим образом уведомленной о дате, месте и времени рассмотрения дела (письмом №05/852/07адр от 06.02.2019 года, почтовый идентификатор 80085133421676), каких-либо ходатайств не заявляла.

При рассмотрении дела установлено следующее.

Согласно имеющимся в Управлении сведениям в здании по адресу: г. Астрахань, ул. Адмиралтейская, д. 29 располагается фитнес-клуб «Fit Studio». Козырьки, посредством которых распространяется реклама, выполнены в единой цветовой гамме с вывеской вышеуказанного фитнес-клуба и содержат фирменное наименование «Fit Studio».

Согласно статье 3 Закона о рекламе реклама - 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 - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Указанная информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц — распространяется посредством козырьков над оконными проемами помещения, расположенного по адресу: г. Астрахань, ул. Адмиралтейская, д. 29, и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к услугам, предоставляемым в фитнес-клубе «Fit Studio».

Объектами рекламирования являются фитнес-клуб «Fit Studio», а также конкретные услуги (солярий, массаж, косметолог).

В соответствии с п.п. 5-7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, предоставленной в материалы дела <...>. (вх. №10588 от 20.11.2018 года), объект рекламирования и содержание рекламы определила <...>., изготовила Рекламу также <...>.

Таким образом, в силу п.5, 6 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодателем и рекламопроизводителем Рекламы является <...>.

Согласно информации, предоставленной в материалы дела ИП <...>. (вх. №8600 от 17.09.2018 года), между ИП <...>. и ИП <...>. заключен договор аренды недвижимого имущества от 01.01.2015 года №1/2015, согласно которому ИП <...>. арендует нежилое помещение общей площадью 80 кв.м. нежилого здания по адресу: г. Астрахань, ул. Адмиралтейская/пер. Щепной, №29/11, литер АВ, помещение №1, 2, 28, 4, 23, 3 с правом производить отдельные улучшения арендуемого помещения.

Согласно информации, предоставленной в материалы дела <...>. (вх. №10588 от 20.11.2018 года), согласно акту приема-передачи б/н от 09.09.2017 года и акту приема-передачи б/н от 01.09.2017 года арендованное <...>. нежилое помещение

нежилого здания по адресу: г. Астрахань, ул. Адмиралтейская/пер. Щепной, №29/11, литер АВ передано ИП <...>. и ИП <...>. соответственно.

Кроме того, <...>. предоставлена в материалы дела копия соглашения от 01.09.2017 года между <...>. и ИП <...>., согласно которому вся рекламная продукция «FitStudio», размещенная внутри и снаружи здания по адресу: г. Астрахань, ул. Адмиралтейская/пер. Щепной, №29/11, литер АВ передается ИП <...>.

Вышеуказанное подтверждается письменными пояснениями ИП <...>. (вх. № 11319 от 10.12.2018). Кроме того, ИП <...>. пояснил, что помещения, на которых размещена Реклама, принадлежат ИП <...>. на праве собственности (вх. № 11320 от 10.12.2018 года).

Таким образом, ИП <...>., являясь на момент фиксации распространения рекламы собственником всей рекламной продукции «FitStudio», размещенной внутри и снаружи здания по адресу: г. Астрахань, ул. Адмиралтейская/пер. Щепной, №29/11, литер АВ, а также собственником вышеуказанного здания, эксплуатировал козырьки с размещенной на них рекламой. Следовательно, рекламораспространителем рекламы, в силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе, является ИП <...>.

Общие требования к рекламе установлены ст. 5 Закона о рекламе, требования к рекламе медицинских услуг установлены ст. 24 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 1 ст. 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с ч. 7 ст. 5 Закона 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.

В силу 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 консультации специалистов. Данное предупреждение в печатных средствах массовой информации должно составлять не менее чем пять процентов рекламной площади.

Таким образом, названной нормой права установлены специальные требования к трем объектам рекламирования - лекарственным средствам, медицинским услугам (включая методы лечения) и медицинской технике.

Согласно п. 3 ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее — Закон об охране здоровья граждан РФ) медицинская помощь - комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг.

В соответствии с Отраслевым стандартом "Термины и определения системы стандартизации в здравоохранении", принятым и введенным в действие Приказом

Министерства здравоохранения Российской Федерации от 22.01.2001 N 12, медицинская услуга - мероприятие или комплекс мероприятий, направленных на профилактику заболеваний, их диагностику и лечение, имеющих самостоятельное законченное значение и определенную стоимость.

Согласно п. 4-8 ст. 2 Закона об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. Медицинское вмешательство - выполняемые медицинским работником по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную направленность виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а также искусственное прерывание беременности. Профилактика - комплекс мероприятий, направленных на сохранение и укрепление здоровья и включающих в себя формирование здорового образа жизни, предупреждение возникновения и (или) распространения заболеваний, их раннее выявление, выявление причин и условий их возникновения и развития, а также направленных на устранение вредного влияния на здоровье человека факторов среды его обитания. Диагностика - комплекс медицинских вмешательств, направленных на распознавание состояний или установление факта наличия либо отсутствия заболеваний, осуществляемых посредством сбора и анализа жалоб пациента, данных его анамнеза и осмотра, проведения лабораторных, инструментальных, патолого-анатомических и иных исследований в целях определения диагноза, выбора мероприятий по лечению пациента и (или) контроля за осуществлением этих мероприятий. Лечение - комплекс медицинских вмешательств, выполняемых по назначению медицинского работника, целью которых является устранение или облегчение проявлений заболевания или состояний пациента, восстановление или улучшение его здоровья, трудоспособности и качества жизни.

В соответствии с пунктами 1, 3 Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 N 291, настоящее Положение определяет порядок лицензирования медицинской деятельности, осуществляемой на территории Российской Федерации медицинскими и иными организациями, а также индивидуальными предпринимателями, за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково». Медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно приложению, которые выполняются при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях. Требования к организации и выполнению указанных работ (услуг) в целях лицензирования устанавливаются Министерством здравоохранения Российской Федерации.

В соответствии с письмом ФАС России от 25.09.2017 N АК/65861/17, при отнесении рекламы к рекламе медицинских услуг или к рекламе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации необходимо исходить из следующего.

Перечень медицинских услуг определен Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации 13.10.2017 N 804н (далее — Номенклатура).

При этом указание в рекламе способов воздействия на организм человека, полностью совпадающих с наименованием медицинских услуг, содержащихся в Номенклатуре, позволяет квалифицировать такую рекламу в качестве рекламы медицинских услуг.

Согласно письму Министерства здравоохранения Астраханской области (вх. №5852 от 18.06.2018 года) к медицинским услугам, в соответствии с Приказом Минздравсоцразвития России от 13.10.2017 года №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам отнесены: А.21.01.001 - общий массаж медицинский, А.21.01.002 - массаж лица медицинский, А.21.01.006 - пилинг массаж, А. 21.01.009 - массаж нижней конечности медицинский, которые классифицированы, преимущественно, по анатомическому признаку.

Вместе с тем приказом Росстандарта от 29.11.2012 N 1605-ст "Об утверждении национального стандарта" утвержден национальный стандарт Российской Федерации ГОСТ Р 55321-2012 "Услуги населению. СПА-услуги. Общие требования".

В соответствии с вышеуказанным стандартом к бытовым услугам относят многие разновидности массажа, а именно: спортивный массаж, восточный (тайский, японский, китайский, вьетнамский и др.), аюрведический массаж, косметический (эстетический) массаж, фитнес-массаж, ароматерапевтический массаж и другие.

Таким образом, в спорной рекламе не содержится наименования конкретных медицинских услуг, поименованных в Номенклатуре, а также не содержится информации о возможности получения медицинских услуг в фитнес-клубе «Fit Studio».

Тем не менее, Комиссия приходит к выводу, что использование в Рекламе слова «массаж» без указания на конкретный вид и тип массажа искажает смысл информации и может ввести в заблуждение потребители рекламы.

Так, в законодательстве Российской Федерации особое внимание уделяется обеспечению права потребителя на достоверную информацию о товарах и услугах, их изготовителях и продавцах, и соответственно отношения, возникающие между потребителями и изготовителями, исполнителями, импортерами, продавцами таких товаров, не должны основываться на заблуждениях и обмане потребителей.

Учитывая, что реклама имеет побудительный характер, то есть стимулирует интерес потребителей к объекту рекламирования в целях продвижения товаров и услуг на рынок, сообщение в рекламе неполных сведений о товаре, об условиях

его приобретения и использования ставит рекламодача в более выгодное положение и дает необоснованные преимущества перед другими субъектами рекламной деятельности, действующими на том же товарном рынке и соблюдающими требования к достоверности рекламной информации.

Именно поэтому ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе устанавливает запрет на рекламу, 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.

В п. 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 8 октября 2012 года N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" указано, что рекламодавец вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу сведений или условий оказания услуг. При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Согласно толковому словарю С.И. Ожегова массаж — это растирание тела, лица с лечебными или гигиеническими целями; согласно толковому словарю Д.Н. Ушакова массаж — это растирание тела с лечебной целью; согласно толковому словарю В.В. Лопатина массаж — это растирание и другое механическое воздействие на поверхность тела с лечебной или оздоровительной целью и т. д.

Поскольку в тексте Рекламы использовано слово «массаж» без указания на конкретный вид и тип массажа, потребители могут сделать вывод о том, что в фитнес-клубе «Fit Studio» можно получить именно медицинскую услугу — массаж, целью которого является лечение организма.

В связи с вышеизложенным, Комиссия приходит к выводу о наличии в Рекламе нарушения требований, установленных ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе.

Данный правовой подход подтверждается сложившейся судебной практикой (Определение ВАС РФ от 05.09.2013 N ВАС-11867/13 по делу N А19-14728/2012, Постановление Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 19.07.2012 по делу N А06-2605/2012).

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей и не допускается законом, согласно ст. 3 Закона о рекламе.

В соответствии с ч.6 ст.38 Закона о рекламе рекламодавец несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.7 ст. 5 Закона о рекламе.

Решением Комиссии Астраханского УФАС России (далее — Управление) по рассмотрению дела №29-Р-05-18 от 24.01.2019 года признана ненадлежащей реклама следующего содержания: «СОЛЯРИЙ МАССАЖ КОСМЕТОЛОГ» (далее — Реклама), распространенная посредством осредством козырьков над оконными проемами помещения, расположенного по адресу: г. Астрахань, ул. Адмиралтейская, д. 29, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5 Закона о

рекламе.

Таким образом, <...>., определив объект рекламирования и содержание распространенной ненадлежащей рекламы, нарушила ч. 7 ст. 5 законодательства Российской Федерации о рекламе, совершив административное правонарушение, состав которого предусмотрен ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно ч.1 ст.14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей.

Время совершения административного правонарушения – 23.05.2018 года, место совершения административного правонарушения – Астрахань, ул. Адмиралтейская, д. 29.

Вина <...>. в совершении административного правонарушения установлена и подтверждается материалами дела.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность и предусмотренных ст. 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность и предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Учитывая характер совершенного административного правонарушения, руководствуясь ч. 1 ст. 14.3, ст. 23.48, ст. 29.9, ст. 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

- 1. Признать гражданки <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.
 2. Назначить <...>. административное наказание за совершение административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, в виде административного штрафа в размере 2 000 (две тысячи) рублей.

В соответствии с ч.1 ст.32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч.1 ст.20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Административный штраф надлежит перечислить по следующим реквизитам:

р/с № 40101810400000010009 в ОТДЕЛЕНИЕ АСТРАХАНЬ;

БИК 041203001;

Получатель: ИНН 3015011410, КПП 301501001 Управление Федерального казначейства МФ РФ по Астраханской области (Астраханское УФАС России);

Код бюджетной классификации 16111626000016000140;

ОКТМО 12701000;

Основание платежа – Постановление Астраханского УФАС России №07-АД(Р)-05-19 от 20.02.2019 года.

Согласно ч.1 ст.31.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Согласно ч.5 ст.32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 ст. 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно ч.3 ст.30.1 и ч.1 ст.30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, а также в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

<...>

(подпись должностного лица) (расшифровка подписи)