

РЕШЕНИЕ

по делу №06-11/64-17

Оглашена резолютивная часть 07 июля 2017 года

Изготовлено в полном объеме 17 июля 2017 года

г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: В.И. Шевченко, руководитель Томского УФАС России,

члены Комиссии: Е.П. Фоминых — специалист-эксперт отдела контроля монополистической деятельности; Г.М. Ташпулатова - специалист-эксперт отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатирувания;

рассмотрев материалы дела №06-11/64-17 по признакам нарушения законодательства требований ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006г. №38 ФЗ «О рекламе», по факту распространения рекламы медицинских услуг наружным способом без обязательного предупреждения, без участия ИП <...>, уведомленной надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Томской области при осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, а также в связи с поступившим обращением гражданина, произведен осмотр наружной рекламы по адресу ул. 1-ой Рабочей, 42 в г. Томске (акт осмотра наружной рекламы от 28.04.2017 г.).

Осмотром установлено, что в городе Томске в окнах помещения салона красоты «Тамара», находящегося на первом этаже здания по адресу ул. 1-я Рабочая 42, размещена следующая информация: «УХОД ЗА НОГТЯМИ: маникюр, педикюр, ногтевой дизайн. УСЛУГИ: косметолога, массажиста. УХОД ЗА ВОЛОСАМИ: стрижка, укладка, окрашивание. СОЛЯРИЙ тел.: 200-255». Информация дополнена изображением лица девушки европейской внешности, предупреждение о наличии противопоказаний к применению медицинских услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов отсутствует.

В связи с изложенным, определением от 27.06.2017 г. исх.№ЕФ/5173 возбуждено производство по делу №06-11/64-17 по признакам нарушения законодательства о рекламе в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

На рассмотрение дела индивидуальным предпринимателем представлены копия прайса салона красоты «Тамара», копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, копия свидетельства о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, копия договора аренды нежилого помещения №1 от 15.03.2017, копия договора аренды нежилого помещения №1 от 15.04.2016, копия договора на изготовление и монтаж наружной рекламы от 22 марта 2016, письменные пояснения ходатайство о рассмотрении дела без участия ИП <...>.

В письменных пояснениях ИП <...> указала, что ИП <...> рекламу не размещала, не заказывала и не распространяла, осуществляет деятельность в арендуемом помещении. Реклама изготавливалась для предыдущего арендатора. В связи с отказом предыдущего арендатора от аренды заключен краткосрочный договор аренды с ИП <...>, в соответствии с условиями договора аренды ИП <...> не имеет права самостоятельно производить любые переустройства и перестановки в помещении, указанный в рекламе телефон не принадлежит ИП <...>, в перечне услуг, оказываемых ИП <...>, услуги массажа и косметолога отсутствуют, лицензии на медицинские виды деятельности у ИП <...> отсутствуют.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия считает установленным следующее.

В соответствии с пунктами 1, 2 ст.3 Федеральный закон от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе» (далее ФЗ «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 или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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.

Информация «УХОД ЗА НОГТЯМИ: маникюр, педикюр, ногтевой дизайн. УСЛУГИ: косметолога, массажиста. УХОД ЗА ВОЛОСАМИ: стрижка, укладка, окрашивание. СОЛЯРИЙ тел.: 200-255», распространенная на фасаде здания по адресу ул. 1-ой Рабочей, 42 в г. Томске (акт осмотра наружной рекламы от 28.04.2017 г.), является рекламой, поскольку отвечает требованиям п.1 ст.3 ФЗ «О рекламе».

Объектом рекламирования в соответствии с п.2 ст.3 ФЗ «О рекламе» являются услуги, предлагаемые потребителю салоном красоты «Тамара», в том числе услуги косметолога, массажиста.

Таким образом, требования ФЗ «О рекламе» распространяются на содержание указанной информации, на обстоятельства ее распространения.

Согласно ответу Администрации Октябрьского района г. Томска на запрос Томского УФАС России (вх.№3246 от 30.05.2017 г.) по адресу г. Томск, ул. 1-я Рабочая, 42 в салоне красоты «Тамара» осуществляет деятельность Индивидуальный предприниматель <...>.

В соответствии с договорами аренды нежилого помещения от 15.04.2016 г. и 15.03.2017 г. ИП <...>. является арендатором нежилого помещения по адресу ул.1-ая Рабочая, д.42, кв.143 общей площадью 88,4 квадратных метра с целью оказания парикмахерских услуг в период с 15.04.2016 по 14.02.2018 г.

Таким образом, ИП <...>., используя помещение по указанному адресу для осуществления предпринимательской деятельности, заинтересована в распространении информации, привлекающей внимание потенциальных потребителей к услугам салона красоты «Тамара».

Комиссия установила, что вышеуказанные договоры аренды не содержат запреты на размещение при входе в салон красоты вывески либо иной информации о деятельности салона красоты. Довод ИП <...>., приведенный в пояснениях, не соответствует фактическим материалам дела.

Из материалов дела следует, что собственником помещения по адресу ул.1-ая Рабочая, д.42, кв.143 является <...> (далее – собственник). Между собственником указанных помещений и ООО «Талер» 22 марта 2016 г. заключен договор на изготовление и монтаж наружного оформления салона красоты «Тамара» по содержанию идентичного выявленному должностными лицами Томского УФАС России. Вместе с тем, договор с ООО «Талер» не предусматривает монтаж рекламной продукции по адресу ул.1-ая Рабочая, д.42. Согласно приложению 1-2 к договору адресом монтажа является ул. 1-я Рабочая д.6.

Таким образом, ИП <...>. является хозяйствующим субъектом, заинтересованным в распространении рассматриваемой рекламы.

Согласно Номенклатуре к медицинским услугам отнесены приемы (осмотр, консультация) врача-косметолога первичный и повторный (В01.008.003, В01.008.004).

Данные услуги отнесены к классу В, к которому относятся медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 №291 перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, включает работы услуги по косметологии, сестринскому делу в косметологии.

Согласно Номенклатуре к медицинским услугам отнесен также массаж (лечение с помощью простых физических воздействий на пациента) (А21.01.001, А21.01.003, А21.01.002, А21.01.004, А21.01.005, А21.01.006, А21.01.008, А21.03.002, А21.05.002, А21.09.002 и др.).

Согласно п.46 ч.1 ст.12 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" медицинская деятельность подлежит лицензированию.

Таким образом, объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе являются медицинские услуги: косметолога и массажиста.

Согласно ч.7 ст.24 ФЗ «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).

В соответствии с п.7 ст.7 ФЗ «О рекламе» реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений, не допускается.

Из материалов дела следует, что ИП <...>. не обладает лицензией на право осуществления медицинской деятельности, в содержании рекламы отсутствует обязательное предупреждение, что свидетельствует о нарушении требований ч.7 ст.24, ч.7 ст.7 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, рассматриваемая реклама размещена с нарушением требований п.7 ст.7, ч.7 ст.24 ФЗ Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований п.7 ст.7, ч.7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» несет как рекламоатель, так и рекламодатель.

Рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>.

Комиссия установила, что лицом, способным принять меры к устранению нарушения наряду с рекламодателем/рекламодателем является собственник помещения, в котором располагается салон красоты «Тамара» - <...>.

Комиссия Томского УФАС России, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», п.37- п.42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу салона красоты «Тамара» «УХОД ЗА НОГТЯМИ: маникюр, педикюр, ногтевой дизайн. УСЛУГИ: косметолога, массажиста. УХОД ЗА ВОЛОСАМИ: стрижка, укладка, окрашивание. СОЛЯРИЙ тел.: 200-255», размещенную на фасаде здания по адресу ул. 1-ой Рабочей, 42 в г. Томске вблизи входа в салон красоты «Тамара», поскольку в ней нарушены требования п.7 ст.7, ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Томского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 13 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

В.И. Шевченко

Члены Комиссии

Е.П. Фоминых

Г.М. Ташпулатова

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации
о рекламе по делу №06-11/64-17

07.07.2017

г.Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: председатель Комиссии: В.И. Шевченко, руководитель Томского УФАС России,

члены Комиссии: Г.М. Ташпулатова – специалист-эксперт отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатирования, Е.П. Фоминых — специалист-эксперт отдела контроля монополистической деятельности;

на основании своего решения от 07.07.2017 по делу №06-11/64-17 о признании ненадлежащей рекламы салона красоты «Тамара» «УХОД ЗА НОГТЯМИ: маникюр, педикюр, ногтевой дизайн. УСЛУГИ: косметолога, массажиста. УХОД ЗА ВОЛОСАМИ: стрижка, укладка, окрашивание. СОЛЯРИЙ тел.: 200-255», размещенной на фасаде здания по адресу ул. 1-ой Рабочей, 42 в г. Томске вблизи входа в салон красоты «Тамара», поскольку в ней нарушены требования п.7 ст.7, ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частей 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю <...>в течение 7 дней со дня получения настоящего предписания прекратить распространение рекламы «УХОД ЗА НОГТЯМИ: маникюр, педикюр, ногтевой дизайн. УСЛУГИ: косметолога, массажиста. УХОД ЗА ВОЛОСАМИ: стрижка, укладка, окрашивание. СОЛЯРИЙ тел.: 200-255» с нарушением требований п.7 ст.7, ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. ИП <...>представить в Томское УФАС России письменные доказательства исполнения п.1 настоящего предписания в десятидневный срок с момента его получения.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Томское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить административный штраф.

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

Председатель Комиссии

В.И. Шевченко

Члены Комиссии

Ташпулатова

Г.М.

Е.П. Фоминых