

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-18/12

21 марта 2011 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена 10 марта 2011 года

Решение изготовлено в полном объеме 21 марта 2011 года

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Зубарев В.В.;

член Комиссии – специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Батухтина Е.Ю.,

член Комиссии – специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Буркова Э.В.

рассмотрев дело № 03-18/12 по признакам нарушения п. 7 ст. 7 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), со стороны ИП Б., выразившегося в размещении ИП Б. напротив дома, расположенного по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, бульвар Победы, д. 4, штендера содержащего рекламную информацию по оказанию медицинских услуг, без соответствующей лицензии на осуществление медицинской деятельности, а также без предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалиста,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе индивидуального предпринимателя Братухиной Б. – Б., действующего на основании доверенности,

УСТАНОВИЛ:

В ходе проведения 28 октября 2010 года мониторинга наружной рекламы, специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России была обнаружена реклама, содержащая признаки нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закона о рекламе).

Напротив дома, расположенного по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, бульвар Победы, д. 4, размещен штендер, содержащий рекламную информацию следующего содержания:

Парикмахерская Бриз

Наша парикмахерская к Вашим услугам!

Мужские и женские стрижки

Прически свадебные, вечерние

Креативное плетение из волос

Все виды маникюра и педикюра.

Наращивание ногтей (гель, акрил

Дизайн. Наращивание ресниц

Прокол ушей. Макияж

Б. Победы, 4

т. 70-87-66

Результат мониторинга зафиксирован актом по результатам проведения мониторинга от 28 октября 2011 года.

На заседании Комиссии Марийского УФАС России представитель ИП Б. по доверенности – Б. нарушение законодательства о рекламе признал, поддержал доводы ИП Б., изложенные в письменном объяснении от 28.01.2011г. (вх.457), дополнительно пояснил, что в парикмахерской «Бриз» не оказываются услуги по проколу мочек ушей, так как не имеется специалистов с медицинским образованием и лицензии на осуществление медицинской деятельности; рекламный штендер изготавливался ИП Г.; рекламодателем и рекламораспространителем рекламного штендера является ИП Б.; заявка на изготовление рекламного штендера подавалась ИП Б. в устной форме, переписка по согласованию текста рекламы не велась, договор в письменной форме не заключался; работа ИП Г. по изготовлению штендера ИП Б. была оплачена, копия товарного чека приложена к материалам дела. При изготовлении и размещении штендера предполагалось оказание услуг по проколу мочек ушей, но так как лицензия на осуществление медицинской

деятельности получена не была, указанные услуги не оказывались.

Рассмотрев материалы дела, изучив содержание рекламы, представленные документы и объяснения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, Комиссия установила следующее.

В соответствии со 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; при этом 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; а товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация ИП Б., размещенная на штендере парикмахерской «Бриз» является рекламной, так как соответствует вышеизложенным критериям рекламной информации: адресована неопределенному кругу лиц (потенциальным потребителям рекламы), направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (к парикмахерской «Бриз» и оказываемым ею услугам), а также формирует и поддерживает интерес к рекламируемому объекту и продвигает его на рынке.

В соответствии с Постановлением Минтруда РФ от 12.07.1993 N 134 (с изм., внесенными Постановлением Минтруда РФ от 16.07.2003 N 54) "О внесении дополнений в Тарифно-квалификационные характеристики по общеотраслевым профессиям рабочих" к требованиям к профессии косметика, осуществляющего массаж лица, шеи и кожи головы, чистку лица гигиеническую, вакуумную и др., наложение питательных, дезинфицирующих масок, проведение отшелушивающих процедур, парафиновые укутывания кистей рук, поправку бровей, окраску бровей и ресниц, завивку ресниц, умение наносить макияжи, относятся знание основ анатомии и физиологии, строения и свойств кожи; правил и способов выполнения работ; устройств и правил эксплуатации применяемого оборудования и инструмента; видов материалов, препаратов, их назначения и норм расхода; правил санитарии и гигиены; правил обслуживания клиентов, а также требуется среднее медицинское образование.

Таким образом, для осуществления всех вышеперечисленных работ требуется получение лицензии на осуществление медицинской деятельности.

В соответствии с п. 1 ст. 7 Федерального закона от 08.08.2001 N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (далее - Закон N 128-ФЗ) вид деятельности, на осуществление которого предоставлена лицензия, может выполняться только получившим лицензию юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем.

В соответствии с п. 96 ч. 1 ст. 17 Закона N 128-ФЗ медицинская деятельность подлежит лицензированию.

Пунктом 4 части 2 статьи 17 Закона N 128-ФЗ установлено, что положениями о лицензировании конкретных видов деятельности устанавливается перечень работ и услуг, в том числе по такому виду деятельности, как медицинская.

Исходя из определений, изложенных в отраслевом стандарте «Термины и определения системы стандартизации в здравоохранении» (ОСТ 91500.01.0005-2001), медицинская деятельность – деятельность, направленная на оказание медицинских услуг.

Согласно п. 4 Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.01.2007 N 30, под медицинской деятельностью понимается выполнение работ (услуг) по оказанию доврачебной, амбулаторно-поликлинической, стационарной, высокотехнологичной, скорой и санаторно-курортной, стационарной медицинской помощи в соответствии с перечнем согласно приложению.

В соответствии с приложением к названному Положению в Перечень работ и услуг при осуществлении медицинской деятельности включены работы (услуги) в том числе по косметологии (терапевтической), косметологии (хирургической), по медицинскому массажу.

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 12.07.2004 утверждена Номенклатура работ и услуг в здравоохранении (далее - Номенклатура), целью разработки и внедрения которой является обеспечение единой нормативной базы работ и услуг в здравоохранении на всей территории Российской Федерации, включая протоколы ведения больных, методики выполнения сложных и комплексных медицинских услуг, лицензионные требования и условия, табель оснащения медицинских учреждений.

Согласно данной Номенклатуре прокол мочек ушей (код ПМУ 21.01.2008) входит в раздел "А" и относится к простым медицинским услугам.

Кроме того, согласно приложению В.5 к Правилам функционирования Системы добровольной

сертификации услуг добровольной сертификации подлежат следующие услуги парикмахерских: услуги по уходу за волосами, услуги по уходу за кожей лица и тела, но за исключением процедур, связанных с нарушением целостности кожных покровов, требующих врачебного контроля. При оказании услуг, имеющих медицинский характер, требуется получение лицензии на медицинский вид деятельности.

Таким образом, деятельность по оказанию услуг по проколу мочек ушей является медицинской деятельностью и подлежит лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно п. 7 ст. 7 Закона о рекламе, не допускается реклама товаров (в том числе услуг), на производство и реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В ответ на письменный запрос Марийского УФАС России (от 03.12.2010г. исх. № 03-42/4777) и уведомление Марийского УФАС России (от 31.12.2010г. исх. № 03-22/5500) ИП Б. представила комплект документов, в котором копия лицензии отсутствовала. На заседании комиссии Марийского УФАС России представитель ИП Б. – Братухин Н.А. пояснил, что лицензии на право осуществления парикмахерской «Бриз» медицинской деятельности не имеется.

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 консультации специалистов.

Прокол мочек ушей имеет следующие противопоказания: обострение какого-либо хронического заболевания (гастрит, язва желудка, панкреатит, гломерулонефрит, колит, отит, гайморит, ревматизм); наличие системных (красная волчанка, системная склеродермия и др.) и кожных заболеваний (псориаз и т.п.); повышение температуры; плохая свёртываемость крови; гепатиты В и С; сахарный диабет; аллергическая реакция на препараты лидокаиновой группы (при проколе с анестезией) или на металлы; эпилепсия и психические расстройства; черепно-мозговые травмы; беременность; предрасположенность к келоидным рубцам.

Отсутствие в рекламе ИП Б. предупреждения об имеющихся противопоказаниях и необходимости консультации со специалистами при обращении за оказанием рекламируемых медицинских услуг, представляет потенциальную угрозу здоровью потребителей рекламы, так как у потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым предложением, создается ложное впечатление о безопасности услуг, оказываемых специалистами парикмахерской «Бриз», не обладающими правом оказывать медицинские услуги.

В соответствии с ч. 11 ст. 5 Закона о рекламе при производстве, распространении и размещении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации. Согласно п. 4 ст. 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама – это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Исходя из вышеизложенного, антимонопольный орган приходит к выводу, что рекламная информация ИП Б. размещенная на штендере парикмахерской «Бриз» расположенном по адресу: г. Йошкар-Ола, бульвар Победы, д. 4, нарушает требования п. 7 ст. 7, а так же ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Таким образом, реклама ИП Б. не соответствует требованиям п. 7 ст. 7, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе и является ненадлежащей рекламой.

В соответствии со ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение п. 7 ст. 7, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе несут рекламодатель, рекламораспространитель и рекламопроизводитель, в случае, если будет доказано, что нарушение допущено по его вине.

Согласно ст. 3 Закона о рекламе: рекламодатель – это 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.

Из представленных ИП Б. в Марийское УФАС России документов и объяснений следует, что ИП Б. арендует помещение, расположенное по адресу: г. Йошкар-Ола, бульвар Победы, д. 20 (парикмахерская «Бриз») с 04 октября 2010 года. Рекламный штендер парикмахерской «Бриз» размещался прилегающей к парикмахерской территории. Рекламодателем и рекламораспространителем рекламного штендера является ИП Б. Заявка на изготовление рекламного штендера подавалась ИП Б. в устной форме, переписка по согласованию текста рекламы не велась, договор в письменной форме не заключался. Работы по изготовлению штендера были оплачены ИП Б., что подтверждается товарным чеком от 15 сентября 2010 года.

Антимонопольным органом установлено, что ИП Б. является лицом, определившим объект

рекламирования, содержание рекламы, оплатившим услуги по изготовлению рекламы и разместившим рекламу по месту нахождения парикмахерской «Бриз» (г. Йошкар-Ола, бульвар Победы, д. 20).

Следовательно, ИП Б. является рекламодателем, рекламораспространителем ненадлежащей рекламной информации и несет ответственность за нарушение п. 7 ст. 7, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Таким образом, нарушение п. 7 ст. 7, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе произошло по вине рекламодателя и рекламораспространителя ИП Б.

На момент рассмотрения дела, доказательств прекращения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ИП Б. представлено не было.

Руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу индивидуального предпринимателя Б., размещенную на штендере, расположенном напротив дома по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, бульвар Победы, д. 4 следующего содержания:

Парикмахерская Бриз
Наша парикмахерская к Вашим услугам!

Мужские и женские стрижки
Прически свадебные, вечерние
Креативное плетение из волос
Все виды маникюра и педикюра.
Наращивание ногтей (гель, акрил
Дизайн. Наращивание ресниц
Прокол ушей. Макияж

Б. Победы, 4
т. 70-87-66

2. Выдать индивидуальному предпринимателю Б. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении индивидуального предпринимателя Б. в соответствии с ч. 1 ст. 14.3 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.В.Зубарев

Члены Комиссии

Е.Ю. Батухтина

Э.В. Буркова

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-18/12
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

21 марта 2011 года

г. Йошкар-Ола

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Зубарев В.В.;
член Комиссии – специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Батухтина Е.Ю.;

член Комиссии – специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Буркова Э.В.;

на основании своего решения от 21 марта 2011 года по делу № 03-18/12 о признании ненадлежащей рекламы индивидуального предпринимателя Б., размещенной на штендере, расположенном напротив дома по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, бульвар Победы, д. 4 следующего содержания:

Парикмахерская Бриз
Наша парикмахерская к Вашим услугам!

Мужские и женские стрижки
Прически свадебные, вечерние
Креативное плетение из волос
Все виды маникюра и педикюра.
Наращивание ногтей (гель, акрил
Дизайн. Наращивание ресниц
Прокол ушей. Макияж

Б. Победы, 4
т. 70-87-66

ввиду нарушения требования п. 7 ст. 7, ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 36 Закона о рекламе, п.п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю Б. в **20-дневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение п. 7 ст. 7, ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ, а именно: прекратить распространение ненадлежащей рекламы парикмахерской «Бриз» размещенной на штендере, расположенном напротив дома по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, бульвар Победы, д. 4 следующего содержания:

Парикмахерская Бриз
Наша парикмахерская к Вашим услугам!

Мужские и женские стрижки
Прически свадебные, вечерние
Креативное плетение из волос
Все виды маникюра и педикюра.
Наращивание ногтей (гель, акрил
Дизайн. Наращивание ресниц
Прокол ушей. Макияж

Б. Победы, 4
т. 70-87-66

2. Индивидуальному предпринимателю Б. в **5-дневный срок со дня** прекращения распространения рекламы, нарушающей законодательство Российской Федерации о рекламе представить в Марийское УФАС России письменные доказательства об исполнении пункта 1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Марийское УФАС России вправе в соответствии с п. 2.4 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

В.В.Зубарев
Е.Ю.Батухтина

Э.В. Буркова