

РЕШЕНИЕ

по делу № 54/04-2016 р

Резолютивная часть решения оглашена 19 октября 2016 года

В полном объеме решение изготовлено 27 октября 2016 года

комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области
о рассмотрению дел о нарушении рекламного законодательства в составе:
председателя комиссии: <...> руководителя управления Кировского УФАС России,
членов Комиссии: <...> - специалиста отдела ФРИР Кировского УФАС России; <...> -
специалиста отдела ФРИР Кировского УФАС России; секретарь <...> – специалист
отдела ФРИР Кировского УФАС России;

в отсутствие заявителя: физического лица;

в присутствии: лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения
законодательства о рекламе:

физического лица <...>

представителя <...> по доверенности 43 АА № 0562704 от 09.04.2014г.;

представителя индивидуального предпринимателя <...>

рассмотрев материалы дела № 54/04-2016р по признакам нарушения п. 7 ст. 7
Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту –
Федеральный закон «О рекламе») по факту размещения индивидуальным
предпринимателем <...> и физическим лицом <...> в журнале «Источник Красоты и
Здоровья» май 2016г. № 5 (27) на странице 13 информации следующего
содержания: *«Глоток красоты вашей коже... В центре «Венера» вас ждет бесплатная
консультация врача-косметолога и широкий спектр услуг по уходу за кожей.....<...>*
>»,

УСТАНОВИЛА:

В Кировское УФАС России Территориальным органом Росздравнадзора по
Кировской области направлено для рассмотрения по существу заявление
физического лица (вх. № 3531 от 09.06.2016г.) в части компетенции Управления.

Антимонопольным органом рассмотрено заявление физического лица (вх. № 3531 от 09.06.2016г.) и установлено, что информация, размещенная в журнале «Источник Красоты и Здоровья» май 2016г. № 5 (27) на странице 13 следующего содержания: «Глоток красоты вашей коже... В центре «Венера» вас ждет бесплатная консультация врача-косметолога и широкий спектр услуг по уходу за кожей.....<...>», содержит признаки нарушения п. 7 ст. 7 Федерального закона «О рекламе».

Антимонопольным органом признаки нарушения рекламного законодательства при размещении информации в рекламно ежемесячном издании «Каталог семейных покупок «7я» № 05 (79/112) май 2016г. на странице 115 следующего содержания: «Секрет молодости<...> Центр Косметологии «Венера»... <...>» не установлены.

Определением от 25.07.2016г. возбуждено дело № 54/04-2016р в отношении индивидуального предпринимателя <...> и физического лица <...> по признакам нарушения пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе». Рассмотрение назначено на 04.08.2016г.

Изучив материалы дела, комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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 – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная в журнале «Источник Красоты и Здоровья» май 2016г. № 5 (27) на странице 13 следующего содержания: «Глоток <>», адресована неопределенному кругу лиц, поскольку распространяется посредством СМИ – журнала «Источник Красоты и Здоровья», направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (медицинским услугам, предоставляемым центром «Венера»), а также продавцу товара – центру «Венера»), на формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, соответствует требованиям статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и является рекламной.

Ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации ([пункт 4 статьи 3](#) Федерального закона «О рекламе»).

Лицензирование медицинской деятельности предусмотрено [п. 46 ч. 1 ст. 12](#) Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности".

Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 N 291 "О лицензировании

медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково")" утверждено ["Положение"](#) о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково")" (далее - Положение N 291), которое 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".

К указанному [перечню](#) работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, относятся, в том числе, косметология, организация сестринского дела.

В материалы дела в ответ на запрос антимонопольного органа (исх. № 2832/04 от 27.06.2016г.) представлен ответ (вх. № 4372 от 15.07.2016г.) за подписью Министра здравоохранения Кировской области о том, что услуга по пилингу включена в перечень услуг, относящихся к медицинским, утвержденным Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг».

Лицензия на осуществление медицинской деятельности Центру косметологии и массажа «Венера» (адрес: г. Киров, ул.<...>) Министерством не предоставлялась.

Учитывая изложенное, доводы <...> том, что рекламируемые услуги являются бытовыми услугами, документально не подтверждены и не могут быть приняты во внимание.

Рекламный модуль в журнале «Источник Красоты и Здоровья» май 2016г. № 5 (27) на странице 13 следующего содержания: «Глоток красоты вашей коже... <...>» содержит необходимое предупреждение о возможных противопоказаниях и консультации специалистов, что подтверждает отнесение рекламируемых услуг (аквапилинг, консультация врача-косметолога) к медицинским.

Документального подтверждения того, что рекламируемые услуги (аквапилинг, консультация врача-косметолога) не являются медицинскими, в материалы дела ответчиками не представлено.

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

Учитывая изложенное, информация, размещенная в журнале «Источник Красоты и Здоровья» май 2016г. № 5 (27) на странице 13 следующего содержания: «Глоток красоты вашей коже <...>», содержащая информацию о медицинской услуге (пилинг), прием (осмотр, консультация) врача-косметолога, в отсутствие лицензии

на медицинскую деятельность, является ненадлежащей и противоречит пункту 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 6 и 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» несет как рекламодаделец (изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо), так и рекламодателем (лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств).

В материалы дела представлен Договор № 43/1.

Согласно условиям Договора рекламное и /или информационное обслуживание производится на основании Приложения № 1 к Договору, далее Заявка. Заявка является неотъемлемой частью настоящего Договора и содержит конкретные указания Заказчика на объем и характер поручаемых работ и услуг, а также сроки, периодичность выполнения работ и услуг, иные условия. Заявка подписывается уполномоченными лицами.

Представлена заявка № 1 на производство и размещение рекламных и/или информационных материалов (Приложение № 1 к Договору № 43/1 от 11.01.2016г.). Согласно вышеуказанной заявке рекламные материалы Заказчика размещались в журнале «Источник красоты и здоровья» в мае 2016 года, объем размещения 1/3 полосы, цена 6500 рублей, цена с учетом предоставляемой скидки 2800 рублей. Заявка подписана 15 апреля 2016 года со стороны Заказчика и Исполнителя. Исполнителем выставлен счет № 43/1 от 15 апреля 2016 года на услуги по размещению рекламно-информационного материала в журнале «Источник красоты и здоровья», № 5, май 2016 года, цена 2800 рублей. Акт № 43/1 от 31.05.2016 года подписан сторонами. Представлен приходный кассовый ордер № 740 от 21.06.2016г., согласно которому от Заказчика – <...> принято 2800 рублей, основание: оплата по счету 43/1 за размещение рекламно-информационного материала в печатном издании «Источник красоты и здоровья».

Представителем ИП <...> материалы дела представлена электронная переписка (вх. № 6374 от 19.10.2016г.), которая подтверждает согласование и утверждение макета между <...> выпускающим редактором журнала «Источник красоты и здоровья».

Согласно условиям договора на оказание услуг по разработке, изготовлению и размещению рекламной продукции № 43/1 от 11.01.2016г. (далее Договор) <...> (Заказчик) обязана представить Исполнителю копию лицензии рекламируемой деятельности, если такая деятельность подлежит лицензированию (пункт 2.2.3 Договора). В случае если Заказчик не предоставляет указанные документы, Исполнитель вправе отказать в размещении материалов до факта предоставления таких документов.

Согласно требованиям пункта 2.1.4. Договора Исполнитель обязан своевременно устно предупреждать Заказчика о возможных нарушениях законодательства в части содержания рекламной информации. В случае, если Заказчик настаивает на размещении рекламы не соответствующей действующему законодательству Исполнитель вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора.

В соответствии со [ст. 13](#) Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец по требованию рекламодраспроствранителя обязан предоставлять документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы требованиям настоящего Федерального [закона](#), в том числе сведения о наличии лицензии, об обязательной сертификации, о государственной регистрации.

Таким образом, действия <...> по определению содержания рекламы в журнале «Источник Красоты и Здоровья» май 2016г. № 5 (27) на странице 13: «Глоток красоты вашей коже. В жару не хочется «душить <...>», нарушают требования пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Таким образом, действия индивидуального предпринимателя <...> по распространению рекламной информации в журнале «Источник Красоты и Здоровья» май 2016г. № 5 (27) на странице 13: «Глоток красоты вашей коже <...>» нарушают требования пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Исследовав материалы дела, комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что рекламодраспроствранителем спорной рекламы, исходя из понятия, установленного статьей 3 Федерального закона «О рекламе», является индивидуальный предприниматель <...> а рекламоладельцем <...> которые несут ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Из анализа имеющихся в деле документов следует, что нарушение рекламного законодательства произошло по вине индивидуального предпринимателя <...>. (рекламодраспроствранителя) и <...> (рекламоладельца).

Учитывая тот факт, что на момент принятия решения спорная информация не размещается, Комиссия решила предписание индивидуальному предпринимателю <...> и физическому лицу <...> об устранении нарушения рекламного законодательства не выдавать.

На основании ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламоладельцем, рекламопроизводителем или рекламодраспроствранителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении.

Руководствуясь ст. 3, п. 7 ст. 7, ст. 33, ст. 36, ст. 38 Федерального 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Глоток <...>», размещенную в журнале «Источник Красоты и Здоровья» май 2016г. № 5 (27) на странице 13, так как она противоречит пункту 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание индивидуальному предпринимателю <...>и <...> об устранении нарушения пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» не выдавать.

3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении в отношении индивидуального предпринимателя <...>

4. Передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении в отношении <...>.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, в суд общей юрисдикции в порядке, предусмотренном ст. 131 ГПК РФ.