ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/24-595/2020

«04» августа 2020г. г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:	<…>- заместителя руководителя управления;
Членов Комиссии:	<…>- начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
	<…>- ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/24-595/2020, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» (далее - ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово», юридический адрес: 650993, г. Кемерово, ул. Красноармейская, 120, ИНН 4205222957, ОГРН 1114205023679, дата присвоения ОГРН 01.06.2011, КПП 420501001) о размещении рекламы, содержащей признаки нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение <…> (вх. от 02.03.2020 № 993) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы на стенде в кабине пассажирского лифта в жилом многоквартирном доме по адресу г. Кемерово, ул. Свободы 23Б.

Из поступившего обращения следует, что на стенде в кабине пассажирского лифта в жилом многоквартирном доме по адресу г. Кемерово, ул. Свободы 23Б, размещена реклама следующего содержания:

1) «Пивоварня Келлерс напитки от производителя. Всегда свежие закуски. Пн-вс 10.00-20.00 76-57-27».

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна обращаться к несовершеннолетним.

Частью 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В силу статьи 14 Федерального закона от 24.07.1998 № 124 – ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка» органы государственной власти Российской Федерации принимают меры по защите ребенка от информации, пропаганды и агитации, наносящих вред его здоровью, нравственному и духовному развитию, в том числе от рекламы алкогольной продукции и табачных изделий.

В силу части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

В соответствии с частью 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Поскольку объектом рекламирования является пивоварня «Келлерс», в которой в том числе реализуется пиво, то есть продавец алкогольных напитков, то специальные требования и ограничения, установленные статьей 21 ФЗ «О рекламе» в отношении рекламы алкогольной продукции, в силу положения части 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе», распространяются также на рекламу самой пивоварни (продавца).

В данном случае в рекламе пивоварни «Келлерс», реализующего алкогольную продукцию (пиво), предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции отсутствует, что не соответствует требованиям части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Рассматриваемая реклама размещена в кабине лифта многоквартирного жилого дома, которым также могут пользоваться несовершеннолетние, в связи с чем, в данном случае реклама содержит признаки нарушения требований части 11 статьи 5, пункта 5 части 1, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Из ответа ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово», представленного в адрес Кемеровского УФАС России (исх. № 47 от 16.04.2020) следует, что договор на размещение данной рекламы утерян.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований пункта 5 части 1, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» лежит на рекламодателе.

Сведениями о рекламодателе вышеуказанной рекламы Кемеровское УФАС России не располагает.

Вместе с тем, в соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» лежит также на рекламораспространителе.

Ответственность за нарушение требований пункта 5 части 1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» на рекламораспространителя не установлена.

Рекламораспространителем в данном случае является ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово».

2) «Центр лазерной эпиляции «MJ Studio» Избавляем от нежелательных волос без боли и НАВСЕГДА 100% гарантия результата или вернем деньги…».

По мнению заявителя в данном случае в рекламе содержатся признаки нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Из ответа ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» (исх. от 19.03.2020 № 46) следует, что данная реклама была размещена в соответствии с договором от 28.01.2020 № <…> ПРО-К, заключенного между ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» и ИП <…> для размещения в феврале 2020.

Кемеровским УФАС России при рассмотрении данной рекламы установлено следующее:

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.

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. При этом под медицинской помощью понимается комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг. Выполнение медицинских услуг осуществляется только медицинскими работниками.

Кроме того, приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг, представляющая собой перечень медицинских услуг. Перечень медицинских услуг разделен на два класса: «А» и «В», построенные по иерархическому принципу. Класс «А» включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение. Класс «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. В соответствии с данным приказом вид деятельности «проведение эпиляции» (код А14.01.013) отнесен к медицинской деятельности.

В соответствии с пунктом 46 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99 – ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») подлежит лицензированию

В рекламе указано на осуществление медицинского вида деятельности - проведение лазерной эпиляции без специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия) обязательно (обязательна).

Из ответа Управления лицензирования медико - фармацевтических видов деятельности Кузбасса (исх. от 06.03.2020 № 04-12/178) следует, что в Едином реестре лицензий по состоянию на 06.03.2020 отсутствуют сведения о наличии действующей лицензии на осуществление медицинской деятельности, выданной ИП <…>.

Пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» установлено, что не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В соответствии с частью 7 статьи 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). 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.

В указанной рекламе отсутствует предупреждение, предусмотренное частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 данного закона предусмотрена как для рекламодателя, так и для рекламораспространителя.

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем в данном случае является ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово».

28.04.2020 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/24-595/2020 в отношении ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» и назначено к рассмотрению на 04.06.2020 на 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции адресату имеется в материалах дела).

04.06.2020 в адрес Кемеровского УФАС России от представителя ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» <…> поступило ходатайство об отложении рассмотрения данного дела на более поздний срок, в связи с невозможностью явиться, так как будет находится в ином заседании в Кировском районном суде. Комиссия Кемеровского УФАС России рассмотрела данное ходатайство, а также материалы дела № 042/05/24-595/2020 и приняла решение об удовлетворении ходатайства и отложении рассмотрения данного дела для получения документов и пояснений от ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово», запрашиваемых определением о возбуждении дела (исх. от 28.04.2020 № 09/3563).

Определением от 04.06.2020 рассмотрение дела № 042/05/24-595/2020 было отложено на 04.08.2020 в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено

в адрес ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» заказным письмом с уведомлением о вручении.

04.08.2020 на рассмотрение дела представитель ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагает.

В соответствии с абзацем 4 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, абзацем 4 пункта 3.48 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 042/05/24-595/2020 отложить.

2. Назначить дело № 042/05/24-595/2020 к рассмотрению на 30 сентября 2020 года на 09 часов 00 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул.Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 08 часов 50 минут в каб. 316.

3. ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 28 сентября 2020 года копию свидетельства о государственной регистрации юридического лица (заверенного надлежащим образом).

Дополнительно ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» необходимо представить письменные пояснения по поводу распространения вышеуказанной рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 11 статьи 5, части 3 статьи 21, пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В случае отсутствия какой-либо информации из запрашиваемого перечня или невозможности ее предоставления необходимо указать причины отсутствия данной информации.

Предупреждаем Вас, что непредставление или несвоевременное представление, а также предоставление запрашиваемых антимонопольным органом сведений в неполном объеме или в искаженном виде влечет административную ответственность в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дополнительно сообщаем, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Кемеровское УФАС России просит лиц, участвующих в деле, принять одно из следующих решений:

1) Направление ходатайства о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, Вам необходимо заранее (за 3 рабочих дня до заседания) заявить соответствующее ходатайство с указанием данных IT-специалиста Вашей организации (номер телефона, адрес электронной почты) и получить гиперссылку для подключения видеоконференцсвязи.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным ходатайством.

Обращаем Ваше внимание, с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации, дистанционный способ заседание Комиссии по рассмотрению дела является ПРИОРИТЕТНЫМ.

2) Обеспечение явки на заседание Комиссии по рассмотрению дела в назначенную дату и время с учетом части 2 Распоряжения губернатора Кемеровской области - Кузбасса от 11.05.2020 года № 62-рг «О дополнительных мерах по противодействию распространению новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» гражданам, находящимся на территории Кемеровской области - Кузбасса, соблюдать масочный режим, соответственно в Кемеровское УФАС России будут допущены лица, имеющие защитные маски.

Кемеровское УФАС России рекомендует на заседание Комиссии по рассмотрению дела направлять не более одного представителя с обеспечением его защитной маской и перчатками.

При себе иметь данное определение (копию определения).

3) Направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения и направить по электронной почте: to42@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.