

РЕШЕНИЕ

по делу №06-11/21-17

Оглашена резолютивная часть 07 апреля 2017 года

Изготовлено в полном объеме 17 апреля 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; Е.А. Пятерикова - специалист-эксперт отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатирования;

рассмотрев материалы дела №06-11/21-17 по признакам нарушения законодательства требованиями 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 с использованием слова на иностранном языке без перевода на государственный язык, с участием индивидуального предпринимателя <...>

УСТАНОВИЛА:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Томской области при осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе произведен осмотр наружной рекламы по адресу пр. Фрунзе, 25 (акт осмотра наружной рекламы от 10.02.2017 г.).

Осмотром установлено, что на фасаде здания по указанному адресу вблизи входа в студию «NABS NAIL ART BEAUTY STUDIO» наряду с другой информацией размещена информация «NABS NAIL ART BEAUTY STUDIO ПАРИКМАХЕР ДЕПИЛЯЦИЯ НАРУШИВАНИЕ РЕСНИЦ ОФОРМЛЕНИЕ БРОВЕЦ SHELLAC ПЕДИКЮР МАНИКЮР пр. Фрунзе 25 97-74-54...», перевод слова SHELLAC на русский язык отсутствует, предупреждение о наличии противопоказаний к применению медицинских услуг (депиляция), необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов отсутствует.

В связи с изложенным, определением от 09.03.2017 г. исх.№ЕФ/1182 возбуждено производство по делу №06-11/21-17 по признакам нарушения законодательства о рекламе в отношении индивидуального предпринимателя <...>.

На рассмотрение дела индивидуальным предпринимателем представлены пояснение с приложением фотографии рекламы на фасаде здания, копия договора аренды нежилого помещения, копии свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, свидетельства о внесении записи в ЕГРИП.

Из содержания пояснений следует, что студия красоты «NABS» разместила рекламный баннер на фасаде здания по пр. Фрунзе, 25 с перечнем производимых услуг. В перечне услуг указано название иностранного производителя «SHELLAC» (название продукта известного производителя CND), обладающего патентом. При этом доказательства наличия договорных отношений с иностранным производителем, а также иные доказательства вышеуказанного довода пояснений индивидуальный предприниматель в материалы дела не представил. Кроме того, из пояснений следует, что студия красоты «NABS» не производит услугу депиляции с декабря 2016 г., лицензия на право оказания медицинских услуг отсутствует. На день рассмотрения дела рекламный баннер заменен на новый. В подтверждение устранения нарушения представлено фото .

В ходе рассмотрения дела ИП <...> поддержала доводы, изложенные в пояснениях, а также объяснила, что салон не оказывает медицинскую услугу депиляции, в рекламе подразумевалась иная услуга - бытовая депиляция с использованием сахара, т.е. шугаринг. ИП <...> имеет договор с правообладателем – ООО «Оле Хаус», в соответствии с которым индивидуальный предприниматель имеет право использовать в рекламе слово «SHELLAC».

Вместе с тем, в ходе рассмотрения дела в материалы дела доказательства указанных доводов не представлены.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения ИП <...>, 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 «NABS NAIL ART BEAUTY STUDIO ПАРИКМАХЕР ДЕПИЛЯЦИЯ НАРУШЕНИЕ РЕСНИЦ ОФОРМЛЕНИЕ БРОВЕЦ SHELLAC ПЕДИКЮР МАНИКЮР пр.Фрунзе 25 97-74-54...», распространенная на фасаде здания по адресу пр. Фрунзе, 25, в г.Томске вблизи входа в студию красоты «NABS» 10.02.2017 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 студией красоты «NABS», в том числе услуги депиляции.

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

Процедура проведения депиляции является медицинской услугой (Номенклатура медицинских услуг, утвержденная Приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 27 декабря 2011 г. №1664н, А14.01.012). Согласно Номенклатуре процедура пирсинга также является медицинской услугой (А21.01.009).

В Номенклатуре не конкретизированы способы депиляции, следовательно, к медицинской деятельности относится депиляция независимо от того, чем она осуществляется (в т.ч. воском, сахаром).

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 является медицинская услуга депиляция, на право осуществления которой требуется лицензия.

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.

В соответствии со ст.11 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ "О рекламе" (далее ФЗ «О рекламе») 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 соответствии с ч.1 ст.68 Конституции Российской Федерации русский язык является государственным языком РФ на всей ее территории.

Согласно п.10 ч.1 ст.3 Федерального закона 01.06.2005 №53-ФЗ "О государственном языке Российской Федерации" (далее – Закон №53-ФЗ) государственный язык Российской Федерации подлежит обязательному использованию в рекламе.

В силу ч.2 ст.3 Закона №53-ФЗ использование в тексте рекламы текста на иностранном языке должно сопровождаться текстом на русском языке, идентичным по содержанию и техническому оформлению, выполненным разборчиво.

Согласно п.1 ч.5 ст.5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускается использование иностранных слов и выражений, которые могут привести к искажению смысла информации.

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». Кроме того, из материалов дела следует, что текст рекламы содержит слово на иностранном языке «SHELLAC», при этом перевод на русский язык отсутствует. Форма доведения до потребителя слова «SHELLAC» не позволяет потребителю прийти к однозначному выводу о значении указанного слова.

Таким образом, рассматриваемая реклама размещена с нарушением требований п.7 ст.7, ч.7 ст.24, п.1 ч.5 ст.5 ФЗ Федерального закона «О рекламе».

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

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований частей 2 - 8 статьи 5, статьи 24 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований статей 7, 24 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является индивидуальный предприниматель <...>

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 студии красоты «NABS», размещенную индивидуальным предпринимателем <...> на фасаде здания по адресу пр. Фрунзе, 25, в г. Томске «NABS NAIL ART BEAUTY STUDIO ПАРИКМАХЕР ДЕПИЛЯЦИЯ НАРУЩИВАНИЕ РЕСНИЦ ОФОРМЛЕНИЕ БРОВЕЦ SHELLAC ПЕДИКЮР МАНИКЮР пр.Фрунзе 25 97-74-54...», поскольку в ней нарушены требования п.1 ч.5 ст.5, п.7 ст.7, ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Томского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 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.И. Шевченко

Члены Комиссии

Е.А. Пятерикова

Е.П. Фоминых

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации

о рекламе по делу №06-11/21-17

07.04.2017

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: Е.А. Пятерикова – специалист-эксперт отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатирирования, Е.П. Фоминых — главный специалист-эксперт отдела контроля монополистической деятельности;

на основании своего решения от 07.04.2017 по делу №06-11/21-17 о признании ненадлежащей рекламы «NABS NAIL ART BEAUTY STUDIO ПАРИКМАХЕР ДЕПИЛЯЦИЯ НАРУЩИВАНИЕ РЕСНИЦ ОФОРМЛЕНИЕ БРОВЕЦ SHELLAC ПЕДИКЮР МАНИКЮР пр.Фрунзе 25 97-74-54», размещенной на фасаде здания по адресу пр. Фрунзе, 25, в г. Томске вблизи входа в студию красоты «NABS», поскольку в ней нарушены требования п.1 ч.5 ст.5, 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 «NABS NAIL ART BEAUTY STUDIO ПАРИКМАХЕР ДЕПИЛЯЦИЯ НАРУЩИВАНИЕ РЕСНИЦ ОФОРМЛЕНИЕ БРОВЕЦ SHELLAC ПЕДИКЮР МАНИКЮР пр.Фрунзе 25 97-74-54» с нарушением требований п.1 ч.5 ст.5, 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

Е.А. Пятерикова

Е.П. Фоминых