

РЕШЕНИЕ

24 декабря 2009 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 — начальник отдела контроля рекламы,
недобросовестной конкуренции и адвокати́рования;

Т.Д. Максимова, старший специалист 2 разряда отдела контроля рекламы,
недобросовестной конкуренции и адвокати́рования;

рассмотрев дело №06-11/58-09 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы медицинских услуг, оказываемых оздоровительным центром «Нептун» (рекламодатель ИП Ф.), в газете «Мир.Томск» №47(251) от 25 ноября 2009 г. (издатель ООО «Экспресс-Медиа»), в присутствии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- индивидуального предпринимателя Ф;

- от ООО «Экспресс-Медиа» директор Л., действующий без доверенности на основании устава ООО «Экспресс-Медиа»,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении мониторинга печатных СМИ на предмет соблюдения законодательства о рекламе в газете «Мир. Томск» №47(251) от 25 ноября 2009 г. (издатель ООО «Экспресс-Медиа») обнаружены признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, которые выразились в следующем.

На странице №21 названного выше издания размещена реклама оздоровительного центра «Нептун» следующего содержания: «Оздоровительный центр «Нептун» массаж, фитобочки, инфракрасная кабина, русская баня с уличным бассейном и беседкой, финская сауна с камином для шашлыков, тренажерный зал, гостиница, банкетный зал, оздоровительные процедуры проводятся под

наблюдением врача. Накопительная система скидок. Бонусная карта...<http://Neptun.tomsk.ru/>».

Согласно отраслевому классификатору «Простые медицинские услуги», утвержденному приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 10 апреля 2001 г. №113 к простым медицинским услугам относятся: общий массаж, массаж лица, шеи, кистей, волосистой части головы, пилинг-массаж, вакуумный массаж кожи, массаж при переломе костей, массаж при заболеваниях позвоночника и т.д.

Таким образом, текст рекламы услуг оздоровительного центра «Нептун» содержит рекламу медицинского массажа.

Согласно части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «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 их применению или получения консультации специалиста. В рекламе, распространяемой указанным способом, такое предупреждение должно занимать не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

В рассматриваемой рекламе отсутствуют предупреждения, указанные в части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», что свидетельствует о наличии признаков нарушения указанной статьи.

По вышеуказанному факту Томским УФАС России возбуждено дело №06-11/58-09 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ИП Фомина А.И. и ООО «Экспресс-Медиа».

ИП Фомин А.И. письменный отзыв на определение о возбуждении производства по делу не представил.

ООО «Экспресс-Медиа» в письменном отзыве на определение о возбуждении производства по делу сообщило, что рассматриваемая реклама услуг оздоровительного центра «Нептун» была размещена в газете «Мир.Томск» в соответствии с договором №9/133 от 11.09.2009 на оказание рекламных услуг между ООО «Экспресс-Медиа» и ИП Фоминым А.И. В рамках исполнения договора начальником отдела по рекламе была проведена работа по информированию об условиях размещения рекламы в СМИ, а также заказчик (ИП Фомин А.И.) был предупрежден о том, что при размещении рекламной информации медицинского характера, требуется дополнительная информация о наличии возможных противопоказаний и все медицинские услуги оказываются после консультации с врачом. Со стороны заказчика было твердое утверждение, что услуги, оказываемые в рамках размещенной рекламы, являются оздоровительными и не требуют дополнительного разрешения. ООО «Экспресс-Медиа» выполнило все этапы согласования материала, в том числе: согласование макета с заказчиком, сообщило о невозможности нарушения закона «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела комиссией Томского УФАС России ИП Фомин А.И. пояснил, что в оздоровительном центре «Нептун» не оказываются услуги медицинского массажа. Лицензия на право оказывать такие медицинские услуги у

него отсутствует. Подтвердил, что, действительно, в тексте рекламы присутствует электронный адрес сайта оздоровительного центра «Нептун». Отметил, что информация, размещенная на сайте <http://Neptun.tomsk.ru/>, преследовала цель изучения спроса на услуги медицинского массажа. Подтвердил, что при размещении рекламы в газете «Мир. Томск» рекламодатель запрашивал у ИП Фомина А.И. подтверждения рекламирования услуг немедицинского массажа. Для такого подтверждения рекламодателю были предоставлены: копия свидетельства о повышении квалификации Боткина Евгения Николаевича №12211 от 2007 г., копия сертификата А№3346389 от 25 ноября 2007 г. Макет согласовывался сотрудником оздоровительного центра.

Представитель ООО «Экспресс-Медиа» при рассмотрении дела комиссией Томского УФАС России подтвердил доводы, изложенные в письменном отзыве на определение о возбуждении дела, а также указал, что согласование макета происходило дистанционного, поэтому подписи заказчика (рекламодателя) под макетом рекламы нет. Под макетом в подтверждение согласования стоит подпись начальника рекламного отдела ООО «Экспресс-Медиа», согласился, что подпись рекламодателя отсутствует.

Исследовав материалы дела, заслушав объяснения сторон, Комиссия установила следующее.

Рассматриваемая публикация подпадает под определение понятия рекламы, указанное в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», согласно которому 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.

Объектом рекламирования рассматриваемой рекламы, в том числе, является услуга медицинского массажа. Делая данный вывод, комиссия исходила из следующего:

- в соответствии с Приказом Минздрава России от 10.04.2001 №113 «О введении в действие отраслевого классификатора «Простые медицинские услуги» под медицинской услугой понимаются мероприятия или комплекс мероприятий, направленных на профилактику заболеваний, их диагностику и лечение, имеющих самостоятельное законченное значение и определенную стоимость.

Простой медицинской услугой, согласно данному классификатору, признается далее неделимая услуга, выполняемая по формуле «пациент» + «специалист» = «один элемент профилактики, диагностики или лечения».

Согласно указанному отраслевому классификатору к простым медицинским услугам относятся: общий массаж, массаж лица, шеи, кистей, волосистой части головы, пилинг-массаж, вакуумный массаж кожи, массаж при переломе костей, массаж при заболеваниях позвоночника, массаж при хронических неспецифических заболеваниях легких, массаж при заболеваниях сердца и перикарда, массаж при заболеваниях крупных кровеносных сосудов, массаж при заболеваниях периферических сосудов, массаж при заболеваниях печени, желчного пузыря, желчевыводящих путей, массаж при заболеваниях пищевода, желудка, 12-перстной кишки, массаж при заболеваниях, массаж при

заболеваниях центральной нервной системы, массаж при заболеваниях периферической нервной системы, массаж живота и др.

Таким образом, в соответствии с указанным Классификатором общий массаж является простой медицинской услугой.

- в тексте рекламы оздоровительного центра «Нептун» на стр.21 газеты «Мир.Томск» №47 (251) от 25 ноября 2009 г. содержится указание на электронный адрес сайта оздоровительного центра «Нептун» - <http://Neptun.tomsk.ru/>. Установлено, что на указанном сайте, размещенном в сетях общего пользования Интернет, на главной странице слева в перечне услуг, оказываемых вышеуказанным оздоровительным центром, упомянута услуга массажа.

При обращении (клике) к слову массаж открываются страницы сайта, содержащие следующий текст: «Массаж проводит врач - реаниматолог-анестезиолог высшей категории, аромамассажист БОТКИН ЕВГЕНИЙ НИКОЛАЕВИЧ.

Прейскурант цен на услуги массажа:

Воротниковая область

(15 мин.) = 100 руб.

Область спины и руки

(25 мин.) = 250 руб.

Область спины, руки, ягодицы, крестец

(35 мин.) = 300 руб.

Ноги (15 мин.) = 150 руб.

Общий массаж

(40-60 мин.) = 500 руб.

Антицеллюлитный (ягодицы + бедро)

(35 мин.) = 350 руб.

ЦЕЛЛЮЛИТУ - НЕТ!

Лифтинговые процедуры уменьшают дряблость кожи – то есть пытаются бороться не с причиной, а с последствиями запущенного целлюлита.

Лимфодренажные – уменьшают застойные явления – это важно, но недостаточно.

Оптимальной можно считать методику, основанную на базовой технике Русского классического массажа. Внимание здесь уделяется всем системам и органам – это позволяет достичь стабильного эффекта».

Таким образом, рекламой услуг оздоровительного центра «Нептун», распространенной на стр.21 газеты «Мир.Томск» №47 (251) от 25 ноября 2009 г. привлекается внимание к услуге медицинского массажа, а именно, общего

массажа.

- В соответствии с постановлением Росстата от 27.10.2006 №61 и утвержденного указанным постановлением Порядка отражения в формах федерального государственного статистического наблюдения сведений об «Объемах платных услуг населению» платные услуги населению в соответствии с действующим Общероссийским классификатором услуг населению (ОКУН), утвержденным постановлением Госстандарта России от 28.06.1993 №163, подразделяются, в том числе, на бытовые и медицинские услуги.

Согласно Общероссийскому классификатору услуг населению ОК 002-93, к бытовым услугам отнесены: массаж лица и шеи (код 019326), комплексный уход за кожей лица (чистка, массаж, маска, макияж) (код 019327).

Поскольку рекламируемые услуги массажа, оказываемые в оздоровительном центре «Нептун», в частности, массаж воротниковой зоны, области спины и рук, ягодиц, крестца, ног, антицеллюлитный массаж не поименованы в Общероссийской классификаторе услуг населению, то они не относятся к бытовым услугам, а являются медицинскими услугами.

- Факт привлечения в рекламе внимания именно к услуге медицинского массажа подтверждается также копией свидетельства о повышении квалификации Боткина Евгения Николаевича №12211 от 2007 г., копией сертификата А№3346389 от 25 ноября 2007 г., согласно которым в разделе «присвоена специальность» и «повышал свою квалификацию по циклу» указано – медицинский массаж.

Таким образом, рекламой услуг оздоровительного центра «Нептун», распространенной на стр.21 газеты «Мир.Томск» №47 (251) от 25 ноября 2009 г. привлекается внимание к услуге различных видов медицинского массажа.

Согласно Положению о лицензировании медицинской деятельности, утвержденному Постановлением Правительства РФ от 22 января 2007 г. №30 медицинский массаж относится к медицинской деятельности. Согласно статье 17 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 8 августа 2001 №128-ФЗ медицинская деятельность включена в перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется лицензия.

Следовательно, рекламодатель – ИП Фомин А.И. должен обладать лицензией на право оказывать рекламируемые медицинские услуги.

ИП Фомин А.И. не обладает необходимой лицензией, рекламируя при этом медицинскую услугу, подлежащую лицензированию, что свидетельствует о нарушении требований п.7 ст.7 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе», согласно которому не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензии или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

К доводам ИП Фомина А.И. о том, что рассматриваемой рекламой указанное лицо изучало спрос на услугу массажа с целью ее предоставления в будущем после получения соответствующей лицензии, комиссия УФАС отнеслась критически, поскольку в рекламе отсутствует информация об изучении спроса на услугу массажа, а размещение на сайте, адрес которого указана в тексте рекламы,

прейскуранта цен на услуги массажа означает предложение к оферте, адресованное потребителям рекламной информации.

Отсутствие в рассматриваемой рекламе предусмотренных ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» предупреждений свидетельствует о нарушении требований указанной статьи.

Таким образом, рассматриваемая реклама оздоровительного центра «Нептун», распространенная в газете «Мир. Томск», нарушает требования ч.7 ст.7, ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» в соответствии с п.4 ст.3 указанного закона является ненадлежащей.

Рекламодателем, т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом (п.5 ст.3 ФЗ «О рекламе») является ИП Фомин А.И., рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе») является ООО «Экспресс-Медиа», что подтверждается договором №9/133 от 11.09.2009 на оказание рекламных услуг между ООО «Экспресс-Медиа» и ИП Фоминым А.И., приложениями к указанному договору, пояснениями сторон.

В соответствии с чч.6,7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч.7 ст.7, ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», несут как рекламодатель, так и рекламодатель.

Руководствуясь частью 1 статьи 33 и пунктом 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37-43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу услуг оздоровительного центра «Нептун», направленную на привлечение внимания к медицинской услуге массажа (рекламодатель Индивидуальный предприниматель Ф), размещенную в газете «Мир. Томск» №47(251) от 25 ноября 2009 г. (издатель ООО «Экспресс-Медиа») на странице 21, поскольку в ней нарушены ч.7 ст.7 и ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
2. Признать ненадлежащей рекламу услуг оздоровительного центра «Нептун», направленную на привлечение внимания к медицинской услуге массажа (рекламодатель Индивидуальный предприниматель Ф), размещенную на сайте <http://Neptun.tomsk.ru/> поскольку в ней нарушены ч.7 ст.7 и ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
3. Выдать ИП Ф. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Экспресс-Медиа»

предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Томского УФАС России Фоминых Е.П. для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 15 января 2010г. 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

Т.Д. Максимова