

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-37/49

22 февраля 2011 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена 08 февраля 2011 года

Решение изготовлено в полном объеме 22 февраля 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 № 03-37/49 по признакам нарушения пункта 7 статьи 7 и части 7 статьи 24 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), со стороны ИП Е., выразившегося в размещении ИП Е. по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Первомайская, д. 122, штендера с рекламной информацией салона красоты «Рина» следующего содержания:

«Салон красоты РИНА* Парикмахерские услуги: Маникюр* Педикюр *Услуги косметолога* Прокол ушей, пирсинг* Перманентный татуаж* Нарращивание ногтей (акрил, гель) Первомайская 122, тел: 43-03-78 ВХОД СО ДВОРА».

в отсутствие лица (представителя лица), в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - индивидуального предпринимателя Е., извещавшейся о месте и времени рассмотрения дела своевременно и надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведения 15 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).

Около дома, расположенного по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Первомайская, д. 122, (по месту нахождения салона красоты «Рина») размещен штендер, содержащий рекламную информацию следующего содержания:

«Салон красоты РИНА* Парикмахерские услуги: Маникюр* Педикюр *Услуги косметолога* Прокол ушей, пирсинг* Перманентный татуаж* Нарращивание ногтей (акрил, гель) Первомайская 122, тел: 43-03-78 ВХОД СО ДВОРА».

Результат мониторинга зафиксирован актом по результатам проведения мониторинга от 15 октября 2010 г.

Из письменных объяснений и документов, представленных ИП Е. по запросу Марийского УФАС России (вх. № 3710 от 08.11.2010) следует, что текст рекламной информации она разрабатывала самостоятельно; рекламопроизводитель не предупредил ее о возможном нарушении ФЗ «О рекламе»; претензий к рекламопроизводителю по изготовлению рекламного штендера салона красоты «Рина» не имела; услуги рекламопроизводителя оплатила наличными средствами; документов подтверждающих изготовление, размещение и оплату рекламного штендера не имеется; рекламный штендер размещается по месту нахождения салона красоты «Рина» по настоящее время.

Из письменных объяснений и документов, представленных ИП Шагеевой Л.И. по запросу Марийского УФАС России (вх. № 4599 от 15.12.2010) следует, что она является рекламопроизводителем штендера салона красоты «Рина», а ИП Е. – рекламодателем; заявка на изготовление рекламного штендера подавалась ИП Е. в устном порядке; запись текста для размещения на штендере производилась на листе рабочей тетради под диктовку ИП Е.; через несколько дней Е. была приглашена для утверждения дизайна и текста штендера в электронном варианте; дизайн и текст штендера был ИП Е. согласован в устном порядке и по ее просьбе запущен в работу по счету № 235 от 20.09.2010г. Договор на изготовление штендера был заключен в устном порядке. Копию лицензии на осуществление медицинской деятельности ИП Е. не предоставляла.

Рассмотрев материалы дела, изучив содержание рекламы, представленные документы и объяснения Комиссия Марийского УФАС России установила следующее.

В соответствии со статьей 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 Е., размещенная на штендере салона красоты «Рина» является рекламной, так как соответствует вышеизложенным критериям рекламной информации: адресована неопределенному кругу лиц (потенциальным потребителям рекламы), направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (к салону красоты «Рина» и оказываемым им 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 пунктом 96 части 1 статьи 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 дермапигментация (перманентный татуаж, код ПМУ 17.31.002); прокол мочек ушей (код ПМУ 21.01.2008), пирсинг (код ПМУ 21.01.010), входят в раздел "А" и относятся 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 дермапигментации (перманентному татуажу), проколу мочек ушей, пирсингу является медицинской деятельностью и подлежит лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 7 статьи 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 19.10.2010г. исх. № 03-42/3747) ИП Е. представила комплект документов, в котором копия лицензии на осуществление медицинской деятельности отсутствовала.

Согласно части 7 статьи 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.

Пирсинг и прокол мочек ушей имеют 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.

Противопоказаниями для дермапигментации (перманентного татуажа) являются:

- абсолютные противопоказания: (проведение процедур не возможно): вирусные заболевания (ВИЧ, СПИД, гепатит); инсулино-зависимая форма сахарного диабета; болезни, связанные со значительным снижением свертываемости крови; тяжелые соматические заболевания; острые воспалительные заболевания; наличие келоидных рубцов; в норме перманентный макияж не должен приводить к появлению уплотнений или рубцеванию кожи, наличие новообразований неизвестной этиологии, онкологические заболевания; психические расстройства; эпилепсия;

- относительные противопоказания: высокое артериальное давление; беременность и период кормления грудью; множественные аллергические реакции; воспалительные заболевания кожи в предполагаемой зоне проведения татуажа; герпес в стадии обострения; период менструации; алкогольное или наркотическое опьянение; склонность к воспалительным заболеваниям конъюнктивы (слизистой оболочки глаз) при проведении татуажа век.

Отсутствие в рекламе ИП Е. 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 салона красоты «Рина», не обладающими правом оказывать медицинские услуги.

В соответствии с частью 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, распространении и размещении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации. Согласно пункту 4 статьи 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 Е. размещенная на штендере салона красоты «Рина» по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Первомайская, д. 122, нарушает требования пункта 7 статьи 7, а так же части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Таким образом, реклама ИП Е. не соответствует требованиям пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Закона о рекламе и является ненадлежащей рекламой.

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

Согласно статье 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 в Марийское УФАС России документов и объяснений следует, что текст рекламной информации, размещенный на штендере салона красоты «Рина», а также дизайн штендера разрабатывался ИП Е. самостоятельно. Согласованный ИП Е. в электронном варианте макет рекламы был запущен рекламопроизводителем в работу. За изготовление штендера и наклейки салона красоты «Рина» ИП Е. рекламопроизводителем 20 сентября 2010 года была выписана накладная и предъявлен счет № 235 на сумму 3060 руб. 14 декабря 2010 года Е. по счету № 235 от 20.09.2010г. оплатила 3060 руб. за изготовление штендера и наклейки (платежное поручение № 1930 от 14.12.2010г.).

Антимонопольным органом установлено, что ИП Е. является лицом, определившим объект рекламирования, содержание рекламы, оплатившим услуги по изготовлению рекламы и разместившим рекламу по месту нахождения салона красоты «Рина» (г. Йошкар-Ола, ул. Первомайская, д. 122).

Следовательно, ИП Е. является рекламодателем, рекламораспространителем ненадлежащей рекламной информации и несет ответственность за нарушение пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Таким образом, нарушение пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Закона о рекламе произошло по вине рекламодателя и рекламораспространителя ИП Е.

Из письменных объяснений ИП Е. (вх. 3710 от 08.11.2010г.) следует, что штендер салона красоты «Рина» размещается по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Первомайская, д. 122 рядом с салоном красоты «Рина».

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

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу индивидуального предпринимателя Е. размещенную на штендере около дома, расположенного по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Первомайская, д. 122, (по месту нахождения салона красоты «Рина») следующего содержания:

«Салон красоты РИНА* Парикмахерские услуги: Маникюр* Педикюр *Услуги косметолога* Прокол ушей, пирсинг* Перманентный татуаж* Нарощивание ногтей (акрил, гель) Первомайская 122, тел: 43-03-78 ВХОД СО ДВОРА».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю Е. 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 Е. в соответствии с частью 1 статьи 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 № 03-37/49

о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

22 февраля 2010 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 Буркова Э.В.;

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

на основании своего решения от 22 февраля 2010 года по делу № 03-37/49 о признании ненадлежащей рекламы индивидуального предпринимателя Е. размещенной на штендере около дома, расположенного по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Первомайская, д. 122, (по месту нахождения салона красоты «Рина») следующего содержания:

«Салон красоты РИНА* Парикмахерские услуги: Маникюр* Педикюр *Услуги косметолога* Прокол ушей, пирсинг* Перманентный татуаж* Нарращивание ногтей (акрил, гель) Первомайская 122, тел: 43-03-78 ВХОД СО ДВОРА»

ввиду нарушения требования пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю Е. **в 20-дневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ, а именно: прекратить распространение ненадлежащей рекламы салона красоты «Рина» размещенной на штендере около дома, расположенного по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Первомайская, д. 122, (по месту нахождения салона красоты «Рина») следующего содержания:

«Салон красоты РИНА* Парикмахерские услуги: Маникюр* Педикюр *Услуги косметолога* Прокол ушей, пирсинг* Перманентный татуаж* Нарращивание ногтей (акрил, гель) Первомайская 122, тел: 43-03-78 ВХОД СО ДВОРА»

2. Индивидуальному предпринимателю Е. **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 пунктом 2.4 статьи 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