

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул., д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10336/05-2013

12.02.2014

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело № 10336/05-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 58 рекламы спа-салона «SPA-РЫБКИ GARRA RUFA», содержащей признаки нарушения п. 6 ч. 5 ст. 5 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей:

заявителя - некоммерческого партнерства «Ассоциация Коммуникационных Агентств Ульяновской области» (далее - НП «АКАУ»), расположенного по адресу: 432071, г. Ульяновск, пер. Робеспьера, 2/79 - 74, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела партнерство извещено надлежащим образом, лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью «Компания Волга-Инфо» (далее - ООО «Компания Волга-Инфо»), расположенного по адресу: 433504, Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Димитрова, д. 18, - <Г...> (доверенность от 09.01.2014, паспорт);

- индивидуального предпринимателя М. (далее - ИП М.), зарегистрированного по адресу: <...>, - <Г...> (доверенность от 09.01.2014, паспорт);

- индивидуального предпринимателя К. (далее - ИП К.), зарегистрированной по адресу: <...>, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела предприниматель извещена надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России по заявлению НП «АКАУ» определением от 18.11.2013 по факту распространения в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 58 рекламы массажного кресла «SHELTER - РОЛЛС-РОЙС» возбуждено дело № 10336/05-2013 по признакам нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечено НП «АКАУ», в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Компания Волга-Инфо». Рассмотрение дела назначено на 18.12.2013.

На рассмотрение дела 18.12.2013 представитель НП «АКАУ» не явился, в деле имеется ходатайство партнерства о рассмотрении дела № 10336/05-2013 в

отсутствие представителя (исх. № 64 от 28.11.2013, вх. № 10908 от 12.12.2013).

На заседание Комиссии 18.12.2013 представитель ООО «Компания Волга-Инфо» не явился, в деле имеется ходатайство представителя общества о рассмотрении дела № 10336/05-2013 в его отсутствие (вх. № 11091 от 17.12.2013). В письменных пояснениях ООО «Компания Волга-Инфо» (исх. № 200 от 11.12.2013, вх. № 10979 от 13.12.2013) пояснено, что согласно агентскому договору № 1 от 10.01.2012, заключенному между ИП М. и ООО «Компания Волга-Инфо», ИП М. при заключении договоров с третьими лицами приобретает права и становится обязанным. По сделкам, совершенным ИП М. с третьими лицами от своего имени и за счет ООО «Компания Волга-Инфо», ответственность полностью несет предприниматель. ИП М. и ИП К. заключен договор № 121 от 28.09.2012 на размещение рекламных материалов в адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград 2013». Что касается содержания самого рекламного объявления, то услуги по гигиеническому (оздоровительному) или косметическому массажу (снятие усталости и т.п.) не являются медицинскими услугами.

Определением от 18.12.2013 срок рассмотрения дела № 10336/05-2013 продлен до 18.02.2014, в связи с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП М. и ИП К., а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 17.01.2014.

Представитель НП «АКАУ» на заседание Комиссии 17.01.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела партнерство извещено надлежащим образом.

Представитель ООО «Компания Волга-Инфо» на рассмотрении дела 17.01.2014 поддержал доводы, приведенные на предыдущем заседании Комиссии.

Представителем ИП М. на заседании Комиссии 17.01.2014, а также в письменных пояснениях предпринимателя по делу (исх. № 18 от 09.01.2014, вх. № 293 от 17.01.2014) сообщено, что ООО «Компания Волга-Инфо» и ИП М. заключен агентский договор № 1 от 10.01.2012, согласно которому предприниматель обязуется заключать с третьими лицами договоры на размещение рекламных публикаций в издании «Весь Димитровград». В частности, действуя в рамках указанного агентского договора, ИП М. заключил с ИП К. договор на размещение рекламных материалов № 121 от 28.09.2012 на публикацию в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» рекламы спа-салона «SPA-РЫБКИ GARRA RUFA». Макет рекламы был изготовлен ИП М. самостоятельно на основании представленных ИП К. материалов. Оригинал-макет рекламы сторонами не согласовывался. После выхода издания «Весь Димитровград» ИП К. отказалась осуществлять оплату и подписывать акт выполненных работ, поскольку опубликованный макет рекламы предпринимателя не устроил. По мнению ИП М., спорная реклама не содержит признаков нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», поскольку ни один из перечисленных в рекламе видов массажа медицинской услугой не является.

Кроме того, на заседании Комиссии представителем ИП М. уточнено, что вся информация, размещенная на странице 58 ежегодного адресно-телефонного справочника «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год, является единым рекламным макетом, заказчиком рекламы является ИП К.

ИП К. на заседание Комиссии 17.01.2014 не явилась, запрошенные документы предпринимателем не представлены. О месте и времени рассмотрения дела ИП К. извещена надлежащим образом.

Определением от 17.01.2014 рассмотрение дела № 10336/05-2013 отложено, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. К рассмотрению дело назначено на 12.02.2014.

Представитель НП «АКАУ» на заседание Комиссии 12.02.2014 не явился, о месте и времени рассмотрения дела партнерство извещено надлежащим образом.

Представитель ООО «Компания Волга-Инфо» и ИП М. на рассмотрении дела 12.02.2014 поддержал доводы, приведенные на предыдущих заседаниях Комиссии. ИП К. на заседание Комиссии 12.02.2014 не явилась, запрошенные документы предпринимателем не представлены. О месте и времени рассмотрения дела ИП К. извещена надлежащим образом.

Исследовав материалы дела № 10336/05-2013, заслушав пояснения представителя лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать рекламу спа-салона «SPA-РЫБКИ GARRA RUFA», размещенную в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 58, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение НП «АКАУ» о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. № 41 от 01.10.2013, вх. № 9023 от 15.10.2013). В частности, в обращении указано, что в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 58 размещена реклама массажного кресла «SHELTER - РОЛЛС-РОЙС», нарушающая ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

К обращению приложен экземпляр справочника «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год.

Указанная реклама имеет следующее текстовое содержание.

В верхней части рекламы на фоне трёх изображений кисти левой руки, ступни левой руки и ступней обеих ног, окруженных маленькими рыбками, справа шрифтом чёрного цвета в белой окантовке указано:

«ул. Дрогобычская, 32, (здание ФОК-2)

e-mail: lkolyadich@mail.ru

сайт: гарраруфа-дград.рф

<.Л.>

8 917 058 37 48

с 10.00 до 21.00».

В левой части рекламы курсивом черного цвета выполнено «салон», ниже шрифтом красного цвета в белой окантовке - «SPA-РЫБКИ GARRA RUFA». Над надписями приведён логотип указанного спа-салона.

Ниже шрифтом чёрного цвета выполнен текст следующего содержания:

- «очищение и омоложение кожного покрова лица
- обесцвечивание пигментных пятен и веснушек
- косметическое лечение экземы
- косметическое лечение псориаза
- косметическое лечение дерматита
- косметическое лечение паронихии
- снятие отечности и усталости ног».

Под указанным текстом шрифтом синего цвета приведена следующая надпись: «Низкие цены. Уютный интерьер.».

Ниже указано:

«МАССАЖ.

Массажное кресло SHELTER - РОЛЛС-РОЙС

Работа кресла управляется микрокомпьютером, который использует различные интеллектуальные методики и сочетания массажа, такие как разминающий, поколачивающий, похлопывающий, шиаццу, роликовый, вибрационный и воздушный массаж.

Все эти виды точно массируют биологически активные точки кожи, для эффективного снятия усталости, ускорения обмена веществ и улучшения кровообращения.

Программа рассчитана на 20 минут.

Стоимость сеанса: 1 минута 10 рублей.

Тел.: (84235) 5 94 98, 8 906 146 00 86».

По нижнему краю рекламы приведено предупреждение: «Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом». В правом нижнем углу рекламы приведена пометка «Реклама». Реклама сопровождается изображением черного массажного кресла. Какая-либо иная информация в рекламе не содержится.

Учредителем и издателем ежегодного адресно-телефонного справочника «Весь Димитровград» (свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС8-0664 от 28.09.2007) является ООО «Компания Волга-Инфо».

Согласно п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального 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; объект рекламирования - 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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» указанная информация, размещенная в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 58, является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - спа-салону «SPA-РЫБКИ GARRA RUFА» и услугам, им оказываемым.

В соответствии с п. 6 ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», в рекламе не допускается указание на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни, объекта рекламирования, за исключением такого указания в рекламе лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий.

В нарушение указанной нормы в рекламе сообщается об эффективном снятии усталости, ускорении обмена веществ и улучшении кровообращения при использовании массажного кресла «SHELTER - РОЛЛС-РОЙС», которое не включено в Государственный реестр медицинских изделий и организаций, осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий, а значит, не является медицинским изделием.

Руководствуясь вышеизложенным, Комиссия Ульяновского УФАС России не находит в рекламе спа-салона «SPA-РЫБКИ GARRA RUFА», размещенной в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год, признаков нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», поскольку массажное кресло «SHELTER - РОЛЛС-РОЙС» не является медицинским изделием, и соответственно его реклама не должна сопровождаться предупредительной надписью о наличии противопоказаний к применению и использованию кресла,

необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 5 ст. 5 указанного Федерального закона, несёт рекламодаделец.

В соответствии с п.п. 5 - 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламоделом является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводителем - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 10336/05-2013 установлено, что макет рекламы спа-салона «SPA-РЫБКИ GARRA RUFA», размещенной в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год, в полном объеме разработан ИП М., которым с ИП К. заключен договор на размещение рекламных материалов № 121 от 28.09.2012. Оригинал-макет спорной рекламы сторонами не согласовывался, акт выполненных работ не подписан, оплата услуг по вышеуказанному договору ИП К. до настоящего времени не произведена.

Публикация рекламы спа-салона «SPA-РЫБКИ GARRA RUFA» осуществлена в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» на основании агентского договора № 1 от 10.01.2012, заключенного между ООО «Компания Волга-Инфо» и ИП М., который принял на себя обязанность по поручению общества заключать с третьими лицами соглашения на публикацию рекламных объявлений этих третьих лиц в издании «Весь Димитровград».

Следовательно, рекламопроизводителем в данном случае является ИП М., рекламоделом - ИП К., а рекламораспространителем - ООО «Компания Волга-Инфо».

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

Нарушение рекламоделами, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за нарушение п. 6 ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу спа-салона «SPA-РЫБКИ GARRA RUFA», размещенную в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 58, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Компания Волга-Инфо» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 26.02.2014.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 7
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

12.02.2014

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>
на основании своего решения от 12.02.2014 по делу № 10336/05-2013 о признании рекламы спа-салона «SPA-РЫБКИ GARRA RUFA», размещенной в ежегодном адресно-телефонном справочнике «Весь Димитровград» № 6 за 2013 год на странице 58, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Компания Волга-Инфо», расположенному по адресу: 433505, Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Димитрова, д. 18, в десятидневный срок со дня получения настоящего

предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, привести рекламу спа-салона «SPA-РЫБКИ GARRA RUFA», в которой имеется указание на лечебные свойства массажного кресла «SHELTER - РОЛЛС-РОЙС», не являющегося медицинским изделием, в соответствии с требованиями пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» либо прекратить её распространение.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Компания Волга-Инфо», расположенному по адресу: 433505, Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Димитрова, д. 18, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 18.03.2014.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 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 статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>