

РЕШЕНИЕ

03 сентября 2014г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя

Комиссии:

Клостер Е.А. -

заместителя руководителя
управления;

Каминской Е.Б. -

начальника отдела рекламы,
недобросовестной конкуренции
и финансовых рынков;

Членов Комиссии:

Ромадиной Ю.Е. -

ведущего специалиста-эксперта
отдела рекламы,
недобросовестной конкуренции
и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 77/Р-2014, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>, адрес: <...>, далее - ИП <...>) по признакам нарушения пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5, пункта 20 части 3 статьи 5, части 8 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

11.03.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы «Соляной пещеры» (галокамеры) в сети интернет.

По мнению заявителя, в рекламе об открытии соляной пещеры содержится недостоверная информация о лице, предоставляющем услуги.

05.05.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 77/Р-2014 в отношении ИП <...> и назначено к рассмотрению на 04.06.2014г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении почтового отправления (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

04.06.2014г. состоялось рассмотрение дела № 77/Р-2014 в присутствии ИП <...>, который пояснил, что данная «Соляная пещера» действительно имеет размер превосходящий все аналогичные «Соляные пещеры». Его «Соляная пещера» имеет

две зоны: зона для детей и взрослых, а также имеет угловую форму, поэтому данная «Соляная пещера» является самой большой и уникальной в России.

Определением от 04.06.2014г. рассмотрение дела № 77/Р-2014 было отложено на 03.07.2014г. на 10 часов 45 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

02.07.2014г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство от <...> о рассмотрении дела № 77/Р-2014 в отсутствие ИП <...>.

03.07.2014г. состоялось рассмотрение дела № 77/Р-2014 в отсутствие <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела. Рассмотрев заявленное ходатайство Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение об его удовлетворении, а также приняла решение об отложении данного дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определением от 03.07.2014г. рассмотрение дела № 77/Р-2014 было отложено на 07.08.2014г. на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

07.08.2014г. на рассмотрения дела № 77/Р-2014 ИП <...>, уведомленный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, не явился, Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение отложить рассмотрение данного дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определением от 07.08.2014г. рассмотрение дела № 77/Р-2014 было отложено на 03.09.2014г. на 09 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России» «отсутствие адресата по указанному адресу» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по адресу регистрации, согласно выписке ЕГРИП).

03.09.2014г. состоялось рассмотрение дела № 77/Р-2014 в отсутствие ИП <...>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

В период с 03.03.2014г. по 13.03.2014г. в сети интернет по адресу: <http://www.kemdetki.ru/news/2240/> была размещена реклама следующего содержания: **«ВНИМАНИЕ! Скоро открытие самой большой и уникальной Соляной Пещеры в России! Жители нашего города смогут побывать в необычной пещере, увидеть из нее млечный путь и получить заряд энергии. Площадь пещеры ДОКТОР СОЛЬ на Ленинградском, 16 соотносится с натуральной – 38 квадратных метров. К слову, это самая большая искусственно созданная пещера в России!**

Её размеры и полезные свойства соли позволяют ощутить лечебно-профилактический эффект и насыщенную гамму ощущений: от умиротворения до вдохновения.

В пещере ДОКТОР СОЛЬ до тончайших деталей воссозданы асептическая среда и особый микроклимат. Ионный состав атмосферы соляных пещер отличается повышенным содержанием легких ионов и соляных аэрозольных частиц. Важным фактором, определяющим терапевтический результат, является практически полное отсутствие в воздухе аллергенов и микробов.

Для восстановления сил достаточно зайти в уютную галокамеру, расслабиться в удобном кресле, окунувшись в атмосферу полумрака и мерцания небесных светил, благодаря новейшим технологиям создающих ощущение объемного пространства. Для детей же посещение Галоцентра на Ленинградском – настоящее приключение. Мало того, что даже одно слово пещера вызывает у них море ожиданий и восторга, так они еще сами могут строить свои пещеры из кристаллов соли, играть в различные игры. Ведь для этого для них отведена отдельная комната!

Поэтому 40-минутный сеанс в соляной пещере пролетит как мгновение, и у гостей обязательно появится желание посетить наш Галоцентр вновь.

Итак, Друзья, «Доктор СОЛЬ» ждет вас по двум адресам:

33-20-60 ул.Карболитовская,18 (Фитнес-центр «Максимум»)

Весь март курс оздоровления для одного взрослого и ребенка 2500 руб. 33-70-60 пр. Ленинградский, 16 вход с торца со стороны детской Поликлиники №16. Открытие в середине марта».

Реклама размещалась на основании договора №26-1/14 возмездного оказания услуг от 02.03.2014г., заключенного между ООО «ИнтерКом» (исполнитель) и индивидуальным предпринимателем <...> (заказчик), согласно которому исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги по размещению информации заказчика в электронном отраслевом каталоге в сети интернет по адресу: [http:// kemdetki.ru](http://kemdetki.ru).

Согласно приложению № 1 к вышеуказанному договору размещение новостного анонса на главной странице сайта было с 03.03.2014г. по 13.03.2014г.

Пунктом 1 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Кемеровским УФАС России был направлен запрос в адрес Закрытого акционерного общества «Санкт – Петербургский институт профилактической медицины» (далее – ЗАО «Санкт – Петербургский институт профилактической медицины») о предоставлении документов, подтверждающих строительство ЗАО «Санкт – Петербургский институт профилактической медицины» самой большой по размерам галокамеры на территории Российской Федерации, документы, подтверждающие строительство (при наличии объекта строительства) ЗАО «Санкт – Петербургский институт профилактической медицины» галокамеры, разделенной на две зоны (детская и взрослая), документы, подтверждающие

строительство (при наличии объекта строительства) ЗАО «Санкт – Петербургский институт профилактической медицины» галокамеры угловой формы.

Из ответа ЗАО «Санкт – Петербургский институт профилактической медицины» (исх. № 156/9-14 от 01.09.2014г.) следует, что ЗАО «Санкт – Петербургский институт профилактической медицины» была смонтирована самая большая галокамера в санатории «Жемчужина моря» в 2013г. Площадь данной галокамеры составила 55 квадратных метров (план помещения и фотографии имеются в материалах дела). Документального подтвержденных фактов явного деления галокамеры на зоны, а также строительства галокамеры угловой формы ЗАО «Санкт – Петербургский институт профилактической медицины» не имеет.

Следовательно, нарушения пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» частично подтвердились, так как «Соляная пещера» ИП <...> (размер «Соляной пещеры» ИП <...> 38 квадратных метров) не является самой большой «Соляной пещерой» в России.

В нарушение пункта 1 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в вышеуказанной рекламе, размещенной ИП <...> в сети интернет, содержится некорректное сравнение рекламируемого товара и услуг («...**самая большая Соляная Пещера в России!**»), что подразумевает то, что другие хозяйствующие субъекты на территории России предлагают услуги соляных пещер меньшего размера.

Пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В тексте вышеуказанной рекламы содержатся не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами других продавцов - «...**самая большая Соляная Пещера в России!**».

Поскольку пункт 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не указывает на то, что сравнение, показывающее преимущество объекта рекламирования, должно быть выражено в отношении другого определенного товара, то ее положения применяются к случаям, когда в рекламе используется сравнение со всеми иными аналоговыми товарами без упоминания конкретного наименования производителя или продавца.

Под преимуществом следует понимать превосходство качества рекламируемого товара или оказываемой услуги по каким-либо характеристикам над качеством аналогичного товара или услуги иного/иных производителей. Наличие таких качеств, как правило, обеспечивает предпочтение к товару/услуге потребителей.

Использование сравнительной характеристики «...**самая большая Соляная Пещера в России!**» в рекламе без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, означает возможность проведения такого сравнения по любому критерию. Таким образом, формулировка «...**самая большая Соляная Пещера в России!**» требуют фактического и документального обоснования.

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Исходя из смысла пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», сведения об изготовителе, продавце услуг являются обязательными, так как потребитель должен знать кто оказывает те или иные услуги.

В нарушение данной правовой нормы в тексте вышеуказанной рекламы отсутствует наименование лица, предоставляющего услуги соляной пещеры.

Частью 8 статьи 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных препаратов в формах и дозировках, отпускаемых по рецептам на лекарственные препараты, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, а также медицинских изделий, для использования которых требуется специальная подготовка, не допускается иначе как в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий и в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях.

В соответствии с Государственным Реестром новых медицинских технологий, который является официальным документом Министерства здравоохранения Российской Федерации, галокамера (соляная пещера) является медицинским оборудованием, а галотерапия - медицинской технологией профилактики, диагностики и лечения.

В соответствии с [пунктом 3.4](#) (табл. 2) Методических указаний 4.3.1517-03 «Санитарно-эпидемиологическая оценка и эксплуатация аэроионизирующего оборудования. Методические указания. МУ 4.3.1517-03» галокамеры предназначены для использования в санитарно-эпидемиологических (для профилактики заболеваний) и лечебных целях.

В технических паспортах на галокамеру указано, что аппарат применяется для оздоровления, профилактики, лечения и реабилитации.

В соответствии с [Приказом](#) Минздравсоцразвития России от 16.04.2012 N 366н «Об утверждении Порядка оказания педиатрической помощи» и Сводом правил 35-116-2006 «Реабилитационные центры для детей и подростков с ограниченными возможностями» галотерапия относится к физиотерапевтическому методу лечения.

В нарушение части 8 статьи 24 ФЗ «О рекламе» реклама Соляной пещеры размещена в сети интернет по адресу: <http://www.kemdetki.ru/news/2240/>.

С 30.06. 2014 г. вступил в силу Федеральный закон от 28.06.2014 N 190-ФЗ «О внесении изменения в статью 24 Федерального закона «О рекламе» (опубликован на официальном интернет-портале правовой информации www.pravo.gov.ru 30.06.2014), исключая из сферы регулирования части 8 статьи 24 ФЗ «О рекламе» рекламу медицинских услуг.

Учитывая изложенное, с 30.06.2014 г. размещение рекламы медицинских услуг допускается любым способом и в любой форме с соблюдением положений статьи 24 ФЗ «О рекламе», а также общих требований, предъявляемых к рекламе ФЗ «О рекламе».

Следовательно, признаков нарушения части 8 статьи 24 ФЗ «О рекламе» в действиях ИП <...>, Комиссия Кемеровского УФАС России не усматривает.

Пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2 статьи 5, пунктом 1 части 3 статьи 5, пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодаделец.

В данном случае рекламодателем является ИП <...>.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 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 Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ИП <...> (ИНН <...>, адрес: <...>) нарушившим требования пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5, пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы в сети интернет по адресу:

<http://www.kemdetki.ru/news/2240/> в период с 03.03.2014г. по 13.03.2014г.

2. Не выдавать предписание в связи с окончанием размещения рекламы.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 [Кодекса](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 16 сентября 2014 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии: Члены Комиссии:	Е.А. Клостер Е.Б.Каминская
---	-----------------------------------

Ю.Е. Ромадина