

РЕШЕНИЕ № 337-149р

23 сентября 2013 года

город Воронеж

(дата оглашения резолютивной части решения)

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

председатель Комиссии: <...>;

члены Комиссии: <...>, рассмотрев дело № 337-149р по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью Издательский дом «Социум» (394030, г. Воронеж, ул. Средне-Московская, 7/192, ИНН 3666134122, далее – ООО ИД «Социум»), Индивидуальным предпринимателем <...> (<...>, далее – ИП <...>) части 7 статьи 24 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии ИП <...>, <...> ООО «Тонус клуб» - <...>, представителя ООО ИД «Социум» - <...> (<...>, далее - представитель ООО ИД «Социум»), **установила:**

В ходе мониторинга СМИ – печатных изданий сотрудником Воронежского УФАС России выявлен факт распространения в журнале «ШЕФ» на страницах 30-31 № 1 (июнь-июль) 2013 года следующей информации:

« /.../альтернатива хирургическим методам удаления жировых отложений – инфракрасные штаны/.../улучшается циркуляция крови, ускоряются естественные метаболические процессы организма/.../Процедура «прессотерапия» или прессомассаж позволит восстановить водный баланс организма и нормализовать циркуляцию лимфы, улучшить кровообращение/.../ Сама процедура заменяет от 20 до 30 сеансов ручного массажа. Магнитотерапия в буквальном смысле заряжает организм энергией и помогает преодолеть метеочувствительность/.../В ТОНУС-КЛУБЕ предлагают уникальную процедуру – сеансы массажной кровати/.../» (далее – рассматриваемая информация).

Определением о возбуждении дела № 337-149р от 23.08.2013 рассмотрение дела назначено на 10 часов 30 минут (мск) 23 сентября 2013.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

Рассматриваемая информация в соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию или поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке (далее – рассматриваемая реклама).

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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.

Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе являются «Тонус клуб» и оказываемые им, в том числе медицинские, услуги (массаж, магнитотерапия и др.).

В ходе рассмотрения дела ИП <...> факт нарушения требований части 7 статьи 24 и пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не признала. При этом ИП <...> пояснила, что услуги, рекламируемые на страницах 30-31 № 1 (июнь-июль) 2013 года журнала «ШЕФ», и оказываемые ООО «Тонус-клуб» (пользователь ИП <...>) являются физкультурно-оздоровительными, а не медицинскими, поскольку оказываются с использованием приборов, не относящихся к медицинским, а именно:

1. системы магнитной терапии WSM-02 – код ОКП 96 1910, являющейся изделием для общефизической подготовки населения;
2. аппарата прессомассажа Ballancer, аппарат электрического вибромассажного

(массажная кровать) – код 51 5656, относящимся к машинам и бытовым приборам с электродвигателем и работающим на основе физических эффектов, электроприборам для массажа;

3. системы глубокого прогревания с использованием инфракрасного тепла (инфракрасные штаны) код ОК 005 (ОКП) 34 6870, относящейся к инструментам и приборам санитарно-гигиеническим электронагревательным.

ИП <...> пояснила, что применять вышеперечисленное оборудование в медицинских целях не представляется возможным, так как оборудование ООО «Тонус-клуб» для этого не предназначено. Соответственно, физкультурно-оздоровительные услуги, оказываемые ООО «Тонус-клуб» с использованием указанного оборудования не являются «простой медицинской услугой», так как не содержат элементов профилактики, диагностики или лечения каких-либо заболеваний.

Вместе с тем, ИП <...> пояснила также, что для занятий на оборудовании, установленном в спортивно-оздоровительном клубе «Тонус-клуб», имеются противопоказания, в связи с чем, до начала занятий необходима консультация специалиста – медицинского работника.

Представитель ООО ИД «Социум» факт нарушения требований части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» признал.

Ознакомившись с материалами дела, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

ИП <...> и ООО ИД «Социум» оригинал-макет рассматриваемой рекламы, согласованный между собой, не предоставили в связи с его отсутствием.

В соответствии с Актом от 24.05.2013 № 26 по взаимозачету однородных требований ИП <...> и ООО ИД «Социум» претензий по содержанию рассматриваемой рекламы, опубликованной на страницах 30-31 № 1 (июнь-июль) 2013 года журнала «ШЕФ» друг к другу не имеют.

В соответствии с Федеральным Законом от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга – медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» (далее - Приказ «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг») утвержден перечень медицинских услуг, в который входят такие медицинские услуги, как массаж (21 - лечение с помощью простых физических воздействий на пациента (массаж, иглорефлексотерапия, мануальная терапия), магнитотерапия (17 - электромагнитное лечебное воздействие на органы и ткани) и др.

Приказом «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» магнитотерапия и массаж отнесены к медицинским услугам класса «А», который включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение.

Таким образом, услуги, рекламируемые, но не оказываемые ООО «Тонус клуб», являются медицинскими.

В соответствии с частью 7 статьи 24 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

применению или получения консультации специалистов.

В рассматриваемой рекламе отсутствуют предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг, указанных в рекламе, а также о необходимости получения консультации специалистов, что не допускается частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Рассматриваемая реклама содержит не соответствующие действительности сведения о природе услуг, оказываемых ООО «Тонус клуб», поскольку по названию услуги в рекламе (магнитотерапия, массаж) совпадают с медицинскими услугами, что вводит потребителей рассматриваемой рекламы в заблуждение.

Тем самым, рассматриваемая реклама нарушает требования части 7 статьи 24 и пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы, в соответствии с договором возмездного оказания услуг № 36/948Ш-С от 24.05.2013 является ИП <...>.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, в том числе части 7 статьи 24 и пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем рассматриваемой рекламы в соответствии с договором возмездного оказания услуг № 36/948Ш-С от 24.05.2013 является ООО ИД «Социум».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, в том числе части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Комиссия находит основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе рекламодателю и рекламораспространителю.

Руководствуясь ч. 1 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36 – 43 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 г. № 508, Комиссия **решила:**

**1.** Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания:

«/.../альтернатива хирургическим методам удаления жировых отложений – инфракрасные штаны/.../улучшается циркуляция крови, ускоряются естественные метаболические процессы организма/.../Процедура «прессотерапия» или прессомассаж позволит восстановить водный баланс организма и нормализовать циркуляцию лимфы, улучшить кровообращение/.../ Сама процедура заменяет от 20 до 30 сеансов ручного массажа. Магнитотерапия в буквальном смысле заряжает организм энергией и помогает преодолеть метеочувствительность/.../В

ТОНУС-КЛУБЕ предлагают уникальную процедуру – сеансы массажной кровати/.../», распространенную в журнале «ШЕФ» на страницах 30-31 № 1 (июнь-июль) 2013 года, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 и пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

**2.** Выдать ООО ИД «Социум» предписание о прекращении нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» путем прекращения распространения ненадлежащей рекламы либо путем приведения ненадлежащей рекламы в соответствие с законодательством о рекламе.

**3.** Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения требований части 7 статьи 24 и пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» путем прекращения распространения ненадлежащей рекламы либо путем приведения ненадлежащей рекламы в соответствие с законодательством о рекламе.

**4.** Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Воронежского УФАС России для возбуждения дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 04 октября 2013 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 АПК РФ.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии