

РЕШЕНИЕ

28.04.2009 г. г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии: В.И. Шевченко, руководитель управления,

члены Комиссии: Е.П. Фоминых, начальник отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатиrowания;

Н.В. Базарова, специалист-эксперт отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатиrowания;

рассмотрев дело №06-11/10-09, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в рекламно-информационном еженедельнике «Аукционъ online» №9(432) от 15 марта 2009г. на стр. 11 рекламы услуг салона красоты «Мороз и солнце» следующего содержания: «Мороз и солнце. КРИОСАУНА (аэрокриотерапия)... ВЕРТИКАЛЬНЫЙ ТУРБОСОЛЯРИЙ. МАССАЖ. НАРАЩИВАНИЕ НОГТЕЙ...». Указанная реклама содержит признаки нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе

– от ООО «Формат Сити» (юридический адрес: пр. Фрунзе, 115, г. Томск, 634021) представитель С;

- от ООО «Медлайт» (юридический адрес: г. Томск, пр. Мира, 17, 634057) законный представитель Ц

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении контроля за соблюдением законодательства о рекламе в рекламно-информационном еженедельнике «Аукционъ online» №9(432) от 15 марта 2009г. на стр. 11 размещена реклама услуг салона красоты «Мороз и солнце» следующего содержания: «Мороз и солнце. КРИОСАУНА (аэрокриотерапия)... ВЕРТИКАЛЬНЫЙ ТУРБОСОЛЯРИЙ. МАССАЖ. НАРАЩИВАНИЕ НОГТЕЙ...».

Указанная публикация направлена на привлечение внимания к услугам салона красоты «Мороз и солнце», адресована неопределенному кругу лиц и в соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» является рекламой.

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, вышеуказанная реклама содержит рекламу медицинских услуг.

Согласно ч.7 ст.24 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №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 другими способами (кроме радиопрограмм, телепрограмм и при кино- и видео обслуживании), - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

В тексте указанной рекламы отсутствуют требуемые статьей 24 ФЗ «О рекламе» предупреждения, что свидетельствует о нарушении ч.7 ст.24 указанного Закона.

Ко дню заседания комиссии Томского УФАС России ООО «Формат Сити» представило отзыв на определение о возбуждении производства по делу №06-11/10-09, в котором указало следующее.

Реклама услуг ООО «Медлайт» размещена в №9(432) от 15 марта 2009г. газеты «Аукционъ online» на основании договора возмездного оказания услуг №Ф-АОЛ2009-06 от 13 марта 2009 г. и приложения №1 от 13 марта 2009 г. к указанному договору, заключенному между ООО «Медлайт» и ООО «ФОРМАТ СИТИ». Оригинал-макет рекламного-информационного материала согласован директором ООО «Медлайт» Цыпленко М.А. Претензий или замечаний к размещенному рекламному материалу от ООО «Медлайт» в адрес ООО «ФОРМАТ СИТИ» не поступало. Услуги по размещению рекламы были приняты обществом с ограниченной ответственностью «Медлайт», о чем свидетельствует акт сдачи-приемки оказанных услуг №А-030681 от 16 марта 2009 г.

В ООО «ФОРМАТ СИТИ» установлен строгий порядок проверки текстов и макетов рекламных-информационных материалов на соответствие ФЗ «О рекламе», определены должностные лица, отвечающие за его соблюдение, и предусмотрены меры ответственности за его нарушение.

В отзыве также указывалось, что должностное лицо — главный редактор Ч по собственной невнимательности пропустила в печать ряд макетов, не соответствующих статье 24 ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении дела Комиссией Томского УФАС России представитель ООО «Формат Сити» озвучила доводы, изложенные в отзыве на определение о возбуждении производства по делу.

Ко дню заседания комиссии Томского УФАС России ООО «Медлайт» представило отзыв на определение о возбуждении производства по делу, в котором указывалось следующее.

Директор ООО «Медлайт» Ц., являясь руководителем указанного юридического лица, заключил договор с ООО «ФОРМАТ СИТИ» о размещении рекламы услуг ООО «Медлайт» в газете «Аукционъ online». При этом, не являясь специалистом в сфере рекламы, целиком полагаясь на компетентность специалистов ООО «ФОРМАТ СИТИ», согласовал макет рекламы.

При рассмотрении дела Комиссией Томского УФАС России законный представитель ООО «Медлайт» Ц. изложил доводы, указанные в отзыве на определение о возбуждении производства по делу. Отвечая на вопросы Комиссии, Ц. также пояснил, что как на момент распространения рекламы, так и на момент рассмотрения дела комиссией УФАС общество с ограниченной ответственностью «Медлайт» лицензией на право осуществления услуги массажа не обладает. Представитель ООО «ФОРМАТ СИТИ» признала, что копия лицензии на право осуществлять услугу массажа у рекламодателя не была запрошена.

Комиссия Томского УФАС России, изучив материалы дела, заслушав представителей сторон, 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 привлечения внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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.

Согласно п.2.5 Устава общества с ограниченной ответственностью «Медлайт», утвержденному решением единственного участника от 23 июля 2008 г. основным видом деятельности общества является медицинская деятельность. В соответствии с п.2.6 Устава отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, общество вправе заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Учитывая вышеизложенное, Комиссия пришла к выводу, что в рассматриваемой рекламе

привлекается внимание, в том числе, и к услуге именно медицинского массажа, на право осуществлять которую требуется наличие лицензии.

ООО «Медлайт» 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 ООО «Медлайт» о том, что рассматриваемой рекламой указанное юридическое 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.

Согласно ч.ч.6, 7 ст.38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований п.7 ст.7 указанного закона несет как рекламодаделец, так и рекламодателем.

Согласно сертификату соответствия №РОСС RU. ME 01. В04705 на продукцию комплекс аэрокриотерапевтический для гипотермической стимуляции тренировки системы терморегуляции КЛЭКТ-01- «КРИОН», указанной продукции соответствует код ОК 005 (ОКП) 94 4490. В соответствии с «Общероссийским классификатором продукции», утвержденным постановлением Госстандарта РФ от 30.12.1993 №301 (далее Классификатор) код 94 4490 относится к продукции раздела — медицинская техника.

Таким образом, реклама содержит объекты рекламирования: медицинская услуга (массаж) и медицинскую технику (криосауна), что подтверждается сертификатами соответствия и другими материалами дела.

Анализ материалов дела позволил Комиссии определить в качестве рекламоделателя, т.е. изготовителя или продавца товара либо иного определившего объект рекламирования и (или) содержание рекламы лица (пункт 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе») – ООО «Медлайт»; в качестве рекламодателя, т.е. лица, осуществляющего распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе») – ООО «ФОРМАТ СИТИ», что подтверждается договором возмездного оказания услуг №Ф-АОЛ2009-06 от 13 марта 2009 г. и приложением №1 от 13 марта 2009 г. к указанному договору, заключенному между ООО «ФОРМАТ СИТИ» и ООО «Медлайт», актом сдачи-приемки оказанных услуг №А-030681 от 16 марта 2009 г., квитанцией от 10 апреля 2009 г.

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ №ФС 12-1850 от 4 марта 2008 г., выданному Управлением Федеральной службы по надзору в сфере массовых коммуникаций, связи и охраны культурного наследия по Новосибирской области, газета «Аукционъ online» зарегистрирована как рекламное издание с содержанием рекламы более 40%.

Комиссия Томского УФАС России пришла к выводу, что указанная реклама нарушает п.7 ст.7; ч.7 ст.24 ФЗ «О рекламе» и согласно п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе» является ненадлежащей.

Согласно чч. 6 и 7 ст.38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушения п.7 ст.7, ч.7 ст.24 несет как рекламодаделец, так и рекламодателем.

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 общества с ограниченной ответственностью «Медлайт» (юридический адрес: г. Томск, пр. Мира, 17, 634057) следующего содержания: «Мороз и солнце. КРИОСАУНА (аэрокриотерапия).... ВЕРТИКАЛЬНЫЙ ТУРБОСОЛЯРИЙ. МАССАЖ. НАРАЩИВАНИЕ

НОГТЕЙ...», поскольку указанная реклама нарушает пункт 7 статьи 7 и часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать предписание ООО «ФОРМАТ СИТИ» о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с его устранением.

3. Не выдавать предписание ООО «Медлайт» о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с его устранением.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Томского УФАС России Фоминых Е.П. для возбуждения дел об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «ФОРМАТ СИТИ» и ООО «Медлайт».

Решение изготовлено в полном объеме 12 мая 2009 г. 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

Н.В. Базарова