

"25" ноября 2011 г.
Благовещенск

г.

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

председатель Комиссии: <...>, заместитель руководителя – начальник отдела товарных рынков и рекламы,

члены Комиссии: <...>, <...>, главные специалисты-эксперты отдела товарных рынков и рекламы, <...>, специалист-эксперт указанного отдела,

рассмотрев дело № Р-7/18 2011 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований части 7 статьи 24, пункта 7 статьи 7; пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», далее – Федеральный закон «О рекламе»), возбужденное по фактам: распространения в 2011 г. на территории г. Шимановска Амурской области рекламы оздоровительного центра «Млада» (далее также – центр «Млада», Центр),

в присутствии представителей: заявителя – <...>, место жительства: <...>, не явилась, извещена о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – Индивидуальный предприниматель Я<...> (далее также – ИП Я<...> место нахождения: <...>; не явилась, извещен о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

заинтересованных лиц – Общество с ограниченной ответственностью «Шимановское телевидение» (далее – ООО «Шимановское телевидение», Общество), место нахождения: <...>; юридический адрес: <...> представители не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

Муниципальное предприятие г. Шимановска «Транспортник» (далее также – МП «Транспортник», Предприятие), место нахождения: <...>, представитель: <...>, доверенность <...>,

эксперта – ---, переводчика – ---.

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России Управлением Роспотребнадзора по Амурской области по подведомственности направлено обращение <...> от <...> о нарушении требований Федерального закона «О рекламе» при распространении на территории г. Шимановска Амурской области в эфире телеканала «ШТВ» и на автобусе, осуществляющем движение по муниципальным маршрутам №№ <...> и <...>, рекламы салона/оздоровительного центра «Млада», расположенного в г. Шимановске по адресу: <...> (массаж оздоровительный с применением масла, лечебных грязей и водорослей; инфракрасная сауна; кедровая фито бочка, тренажерный зал, турбо солярий). Заявитель указала, что центр «Млада» не имеет лицензий на рекламируемые медицинские услуги, реклама размещается без указаний на то, что перед применением процедур требуется консультация специалиста.

13.10.2011 Амурским УФАС России по данным фактам возбуждено дело №Р-7/18 2011 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении: ИП Я<...> (рекламодателя) – по признакам нарушения требований части 7 статьи 24, пункта 7 статьи 7; пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»; ООО «Шимановское телевидение» и Муниципального предприятия г. Шимановска «Транспортник» (рекламораспространителей) – по признакам нарушения требований части 7 статьи 24, пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В ходе рассмотрения данного дела, исследовав его материалы, заслушав представителя участвующего в деле лица, установлены следующие обстоятельства.

В 2011 г. на территории г. Шимановска Амурской области распространялась информация оздоровительного центра «Млада», а именно:

в эфире телеканала «ШТВ» (в период с <...> по <...>) рекламный ролик следующего содержания: звук женским голосом: «...оздоровительный центр «Млада» предлагает:... - инфракрасная сауна (способствует повышению иммунитета и нормализует обмен веществ); - фитобочка (помогает избавиться от многих недугов, омолаживает организм); - оздоровительный массаж с применением лечебной грязи, мазей, водорослей... Ждём Вас по адресу: <...>...»; изображения: «... инфракрасная сауна, фитобочка...»; текст: «Ждём Вас: <...>...»;

на автобусе <...>, осуществляющем движение по маршрутам №№ <...>, <...>, <...> (в период с<...>): «оздоровительный центр Млада Массажный кабинет Инфракрасная сауна... Кедровая бочка... г. Шимановск, <...>...»,

Вышеуказанная информация оздоровительного центра «Млада» является рекламой в силу пунктов 1-3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование и (или) поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке. Объектами рекламирования в данных случаях являются, том числе: оздоровительный центр «Млада» и оказываемые им услуги, в частности услуги: инфракрасной сауны; фитобочки/кедровой бочки; оздоровительного массажа с применением лечебной грязи, мазей, водорослей/массажного кабинета.

Предпринимательскую деятельность в оздоровительном центре «Млада» осуществляет ИП Я<...>, являющийся действующим индивидуальным предпринимателем, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, одним из видов экономической деятельности которого зарегистрирована физкультурно-оздоровительная деятельность, код ОКВЭД 93.04 (свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей серии <...> от <...>, регистрирующий орган – <...>; выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от <...> № <...> на имя ИП Я<...>; письмо ИП Я<...> от <...>; акт проверки от <...>, составленный помощником прокурора Шимановского района юристом 1 класса <...>; письмо начальника территориального отдела Управления Роспотребнадзора по Амурской области в г.Свободном и Шимановске, Свободненском, Шимановском, Мазановском и Селемджинском районах <...> от <...> № <...>).

<...> между ИП Я<...> (Заказчик) и ООО «Шимановское телевидение» (Исполнитель) заключен договор <...> В указанный период времени произведено 450 прокатов данного рекламного ролика - 15 раз в день (эфирная справка о фактическом выходе в эфир материалов для оздоровительного центра «Млада»).

<...> между ИП Я<...> Рекламодатель) и МП «Транспортник» (Автовладелец) заключен договор оказания услуг (далее – Договор). В силу данного Договора: <...>. На основании указанного Договора на автобусе <...>, осуществляющем движение по маршрутам №№ <...>, <...> и <...>, размещена вышеназванная реклама ИП Я<...>. Данный автобус передан Предприятию в хозяйственное ведение (договор о передаче имущества в хозяйственное ведение от <...>, заключенный с Комитетом по управлению муниципальной собственностью администрации г. Шимановска).

Согласно статье 5 Федерального закона «О рекламе»:

реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются (часть 1);

недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока (пункт 3 части 3);

не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы (часть 7).

В силу пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе»: не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение [лицензий](#) или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Согласно части 7 статьи 24 Федерального 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. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Под товаром в рассматриваемых случаях понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Установлено, что оздоровительным центром «Млада» ИП Я<...> в действительности не оказывается деятельность по предоставлению услуг: оздоровительного массажа с применением лечебной грязи, мазей, водорослей/массажного кабинета.

Так, в августе 2011 года прокуратурой Шимановского района Амурской области проведена проверка соблюдения на поднадзорной территории требований законодательства Российской Федерации о рекламе, в ходе которой были установлены факты нарушения ИП Я<...> требований законодательства о рекламе в вышеперечисленной рекламе, распространенной в 2011 г. на территории г. Шимановска Амурской области. В акте проверки от <...>, помощником прокурора Шимановского района юристом 1 класса <...> указано, что в вышеназванном Центре услуги массажа и водорослевого обертывания не предоставляются.

ИП Я<...> письменно, прокурору Шимановского района Амурской области старшему советнику юстиции <...> (исх. <...> от <...>) и Амурскому УФАС России (исх. <...> от <...>, вх. № <...> от <...>) что услуги по проведению курсов массажа планировались, но не проводились, так как нет квалифицированного специалиста; оздоровительный массаж на его предприятии его персоналом не производился.

То есть, в данной рекламе содержатся не соответствующие действительности сведения об ассортименте товаров и о возможности их приобретения в определенном месте (оздоровительный массаж с применением лечебной грязи, мазей, водорослей/массажный кабинет в оздоровительном центре «Млада»).

Следовательно, вышеуказанная реклама не соответствует требованиям пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» и, в силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является ненадлежащей.

Согласно писем министерства здравоохранения Амурской области (исх. № <...> от <...>, вх. № <...> от <...>) и Управления Росздравнадзора по Амурской области (исх. № <...> от <...>, вх. №№ <...> от <...>, <...> от <...>): Приказом Минздравсоцразвития РФ от <...> № <...> утвержден Порядок организации работ (услуг), выполняемых при осуществлении доврачебной, амбулаторно-поликлинической (в том числе первичной медико-санитарной помощи, медицинской помощи женщинам в период беременности, во время и после родов, специализированной медицинской помощи), стационарной (в том числе первичной медико-санитарной помощи, медицинской помощи женщинам в период беременности, во время и после родов, специализированной медицинской помощи), скорой и скорой специализированной (санитарно-авиационной), высокотехнологичной, санаторно-курортной медицинской помощи. Указанный Порядок предусматривает лицензирование услуг по медицинскому массажу. В соответствии с Отраслевым классификатором «Простые медицинские услуги», утв. приказом Минздрава России от 10.04.2001 № 113, общий массаж, массаж лица, массаж шеи, массаж кистей, массаж волосистой части головы, пиллинг-массаж, вакуумный массаж кожи, а также отдельные виды массажа, выполняемые при заболеваниях различных органов, относятся к разделу, в котором приводятся

простые медицинские услуги, оказываемые массажистами, врачами – мануальными терапевтами, разд. 21 «Лечение с помощью простых физических воздействий на пациента (массаж, иглорефлексотерапия, мануальная терапия)». Таким образом, из совокупности указанных норм следует, что оказываемые услуги в области медицинского массажа являются простыми медицинскими услугами, которые могут производиться работниками только со специальным медицинским образованием, относятся к медицинской деятельности и могут выполняться только на основании лицензии. Противопоказания к различным медицинским услугам определяются лечащим врачом индивидуально. Лицензии на осуществление медицинской деятельности по вышеназванному адресу в г. Шимановске ИП Я<...> (оздоровительный центр «Млада») не предоставлялись. Имеются абсолютные противопоказания к посещению «инфракрасной сауны», «кедровой бочки» и «фитобочки».

То есть, в данной рекламе рекламируются медицинские услуги (оздоровительный массаж с применением лечебной грязи, мазей, водорослей/массажный кабинет), на оказание которых на территории г. Шимановска Амурской области (по указанному в рекламе адресу) у ИП Я<...> (центра «Млада») отсутствуют лицензии и иные специальные разрешения и данная реклама медицинских услуг не сопровождается предупреждениями о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов установленного размера. В указанной рекламе также отсутствует часть существенной информации о том, какой именно массаж предлагается посетителям оздоровительного центра «Млада» в массажном кабинете, при этом искажает смысл информации и потребители рекламы вводятся в заблуждение.

Следовательно, вышеназванная реклама не соответствует требованиям пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» и, в силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является ненадлежащей.

Кроме того, в данной рекламе отсутствует часть существенной информации о наличии абсолютных противопоказаний к посещению инфракрасной сауны, фитобочки/кедровой, при этом искажается смысл рекламы и потребители рекламы вводятся в заблуждение.

Следовательно, вышеуказанная реклама не соответствует требованиям части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» и, в силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является ненадлежащей.

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»:

рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 3 и 7 статьи 5, статьями 7 и 24 Федерального закона «О рекламе»;

рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 7, частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пунктов 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»:

рекламодателем и рекламораспространителем данной рекламы является ИП Я<...> – продавец товара, лицо, определившее объекты рекламирования и содержание

рекламы, а также распространивший рекламу на автобусе <...>, осуществляющем движение по маршрутам №№ <...>, <...>, <...> в г. Шимановске;

рекламораспространителем рекламы является ООО «Шимановское телевидение», осуществившее распространение указанной рекламы на территории г. Шимановска в эфире телеканала «ШТВ» (копии: свидетельства о регистрации средства массовой информации <...> от <...>, лицензии на осуществление телевизионного вещания серии <...> от <...> с Приложениями №№ <...> к ней).

Производство в отношении ООО «Шимановское телевидение» и Муниципального предприятия г. Шимановска «Транспортник» подлежит прекращению в соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 (далее - Правила рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе) и указанных лиц следует считать заинтересованными лицами в виду нижеследующего:

ответственность за содержание данной телевизионной рекламы оздоровительного центра «Млада» несет ИП Я<...> в соответствии с подпунктом «<...>» пункта <...> договора от <...>, заключенного Обществом с ИП Я<...>;

МП «Транспортник» не является рекламораспространителем вышеназванной рекламы оздоровительного центра «Млада» в силу пункта <...> договора оказания услуг от <...>, заключенного Предприятием с ИП Я<...>. Силу пункта 1.1. рекламы опространителем а автомобиль (пункт 2.2.) доставить свой автомобиль в распоряжение рекламопроизводителя для

Таким образом, по совокупности документов установлено, что по вине рекламодателя и рекламораспространителя ИП Я<...> произошло распространение на территории г. Шимановска Амурской области вышеназванной ненадлежащей рекламы оздоровительного центра «Млада», не соответствующей требованиям пункта 3 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Комиссия Амурского УФАС России считает, что именно ИП Я<...>, являясь рекламодателем и рекламораспространителем вышеназванной рекламы, имел возможность указывать в ней полную и достоверную информацию только об оказываемых в действительности в центре «Млада» услугах, в том числе о медицинских услугах, на осуществление которых на территории г. Шимановска Амурской области (по месту нахождения Центра) выданы лицензии и иные специальные разрешения, сопровождать рекламу необходимыми предупреждающими надписями установленного размера, что исключило бы нарушение требований пункта 3 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», однако не предпринял для этого необходимых мер.

На основании изложенного, установлены факты нарушения ИП Я<...> (рекламодателем и рекламораспространителем) требований пункта 3 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Оснований для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ИП Якубова В.Н. не усматривается в соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ИП Я<...> (рекламодателю и рекламораспространителю), в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований пункта 3 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе»): о прекращении распространения и не распространении впредь любым способом, в любой форме и с использованием любых средств вышеназванной рекламы оздоровительного центра «Млада» («инфракрасная сауна..., фитобочка.../кедровая бочка, оздоровительный массаж с применением лечебной грязи, мазей, водорослей/массажный кабинет...»), в которой указаны недостоверные и неполные сведения об оказываемых в действительности в центре «Млада» услугах, в том числе медицинских услугах, на осуществление которых на территории г. Шимановска Амурской области (по месту нахождения Центра) отсутствуют лицензии и иные специальные разрешения и без сопровождения необходимыми предупреждающими надписями установленного размера, не соответствующей требованиям пункта 3 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе»

Резолютивная часть решения, принятого Комиссией Амурского УФАС России по результатам рассмотрения настоящего дела, оглашена Председателем Комиссии <...> немедленно по окончании рассмотрения дела – 11.11.2011.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 Якубова Виталия Николаевича (оздоровительного центра «Млада»), распространённую в 2011 г. на территории г. Шимановска Амурской области:

в эфире телеканала «ШТВ» (в период с <...> по<...>):

звук женским голосом: «...оздоровительный центр «Млада» предлагает:... - инфракрасная сауна (способствует повышению иммунитета и нормализует обмен веществ); - фитобочка (помогает избавиться от многих недугов, омолаживает организм); - оздоровительный массаж с применением лечебной грязи, мазей, водорослей... Ждём Вас по адресу: <...>...»; изображения: «...инфракрасная сауна, фитобочка...»; текст: «Ждём Вас: <...>...»;

на автобусе <...>, осуществляющем движение по маршрутам №№ <...>, <...>, <...> (в период с <...>): «оздоровительный центр Млада Массажный кабинет Инфракрасная сауна... Кедровая бочка... г. Шимановск, <...>...»,

поскольку в ней нарушены требования пункта 3 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП Я<...> (рекламодателю и рекламораспространителю) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Оснований для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ИП Я<...> не усматривается в соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме "25" ноября 2011 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>