

Постановление
о назначении административного наказания
по делу № А15/199-02
об административном правонарушении

10.08.2015

г. Тюмень

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), Поткина Ирина Владимировна, рассмотрев материалы дела №А15/199, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...>, в присутствии лица, привлекаемого к административной ответственности, которому разъяснены права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст.25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс), о чём указано в протоколе об административном правонарушении № А15/199 от 30.06.2015,

У С Т А Н О В И Л А:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 16.04.2015 № Р15/03-04 признана ненадлежащей реклама, размещавшаяся на бетонном ограждении по адресу: г. Тюмень, ул. Советская (напротив ТЦ «Гудвин») следующего содержания: «1500 руб. Массаж маслом, Традиционный тайский массаж! Подарочные сертификаты в подарок! Срок действия акции ограничен. Имеются противопоказания необходима консультация специалиста. Салон тайского массажа Белый Слон т.70-60-50 Проезд Заречный 33, 2 этаж, Магнитогорская, 11», поскольку в ней нарушены требования пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее также - Закон о рекламе).

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

Рекламой, в силу статьи 3 Закона о рекламе, является 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, средство его индивидуализации, 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.

Указанная информация является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - салону, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В данном случае под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 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.

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 №1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам отнесены общий массаж, массаж рук, шеи, лица, волосистой части головы и т.д., которые классифицированы, преимущественно, по анатомическому признаку.

Включение в номенклатуру медицинских услуг различных наименований массажа, которые могут быть сформулированы по историческим, географическим, маркетинговым и иным соображениям и признакам не представляется возможным. Ключевым при отнесении какого-либо массажа к медицинскому следует признать характер самой услуги, манипуляции, предлагающей соответствующую квалификацию, знания и умения в области медицины у персонала в целях исключения причинения вреда здоровью человека. Таким образом, тайский массаж по своему характеру является медицинской услугой и, соответственно, подлежит лицензированию в качестве работ (услуг) по медицинскому массажу.

Таким образом Салон тайского массажа «Белый слон» оказывает такие услуги как массаж маслом и традиционный тайский массаж.

Объектом рекламирования в данном случае, являются медицинские услуги – массаж, что также подтверждается информацией с сайта <http://thaislon.ru/> (акт осмотра от 21.11.2014г.). Согласно разделу сайта «Полезная информация» тайский массаж – система оздоровления, возникшая около 2500 лет назад, благотворно воздействует на общее физическое состояние организма, а также положительно влияет на его энергетику. В качестве приемов тайского массажа используются различные комбинации надавливания, скручивания, а также растяжка. Основными инструментами мастеров тайского массажа служат большие пальцы рук, ладони, нередко – колени и локти. Тайской медициной массаж признан неотъемлемой частью здорового образа жизни.

Таким образом, массаж признается частью медицины, при оказании услуг тайского массажа используются те же приемы, что и при оказании медицинского массажа.

Следовательно, указанная в рекламе информация воспринимается, как приглашение на тайский (медицинский) массаж, а также массаж маслом. Обозначенная в рекламе информация формирует и поддерживает интерес [неопределенного круга лиц](#) к медицинским услугам – тайскому массажу, массажу маслом, оказываемым в салоне тайского массажа «Белый слон».

Таким образом, в размещенной ИП <...> рекламе рекламируются медицинские услуги – массаж.

Материалами дела № А15/199 подтверждается, то что, в Едином реестре лицензий нет сведений о предоставлении лицензии на медицинскую деятельность ИП <...> (письмо Департамента здравоохранения Тюменской области вх. № 10810 от 12.12.2014).

Таким образом, реклама салона «Белый слон», следующего содержания: «1500 руб. Массаж маслом, Традиционный тайский массаж! Подарочные сертификаты в подарок! Срок действия акции ограничен. Имеются противопоказания необходима консультация специалиста. Салон тайского массажа Белый Слон т.70-60-50 Проезд Заречный 33, 2 этаж, Магнитогорская, 11», нарушает требования пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Закона о рекламе, реклама медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию и необходимости получения консультации специалистов. Такому предупреждению должно быть отведено не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Согласно части 4 статьи 2 Закона о рекламе специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Информация, содержащаяся на баннерном панно следующего содержания: «1500 руб. Массаж маслом, Традиционный тайский массаж! Подарочные сертификаты в подарок! Срок действия акции ограничен. Имеются противопоказания необходима консультация специалиста. Салон тайского массажа Белый Слон т.70-60-50 Проезд Заречный 33, 2 этаж, Магнитогорская, 11» является рекламой тайского массажа (медицинской услуги).

Согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться

предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. Такому предупреждению должно быть отведено не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

В рассматриваемой рекламе предупреждению отведено менее пяти процентов рекламной площади.

Таким образом, выше обозначенная реклама не соответствует требованиям ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, поскольку в ней предупреждению отведено менее пяти процентов рекламной площади.

В соответствии с частью 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Закона о рекламе, несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе влечет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, рекламодатель неся ответственность за распространение рекламы, должен обеспечить соблюдение требований законодательства о рекламе.

Материалы дела: акт осмотра от 24.11.2014; фототаблица от 24.11.2014; письмо Департамента здравоохранения Тюменской области вх. № 10810 от 12.12.2014; письменные пояснения ИП Ольшанецкой Е.Н. вх. № 686 от 30.01.2015, вх. № 2113 от 20.03.2015, вх. № 2805 от 14.04.2015г., подтверждается, что рекламодателем вышеуказанной рекламы является индивидуальный предприниматель <...>

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе – влечет наложение административного штрафа.

Субъектом административного правонарушения по делу № А15/199 выступает индивидуальный предприниматель <...>

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется безразличным отношением лица к своим обязанностям, установленным Законом о рекламе, а также игнорирование требований указанного закона.

Вина ИП <...> состоит в том, что она не выполнила установленных законом о рекламе требований и не предпринял всех зависящих от неё мер по их соблюдению.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела: с 20.11.2014 по 21.05.2015 (в соответствии с письмом от 25.05.2015 вх. № 3802).

Дело об административном правонарушении № А15/199 в соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного ИП <...> административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, при рассмотрении дела не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Принимая во внимание доказанность имеющимися в деле документами состав административного правонарушения в действиях ИП <...>, на основании изложенного, учитывая характер и степень виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, причины и условия совершения административного правонарушения, руководствуясь статьями 2.4, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПО С Т А Н О В И Л А:

1. Применить к индивидуальному предпринимателю <...>, меру ответственности в виде административного штрафа в размере **4 000 (четыре тысячи)** рублей за совершение правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3. КоАП РФ.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Наименование получателя: Управление федерального казначейства
Министерства финансов России по Тюменской области (Тюменское УФАС России)

ИНН 7202081799, КПП 720301001

счет 40101810300000010005

банк получателя: отделение Тюмени г. Тюмень

БИК 047102001, ОКТМО 71701000

код бюджетной классификации – 161 116 26000 01 6000 140

УИН: Ъ30cf71AS08110243852

Назначение платежа: «Денежные (штрафы) взыскания за нарушение законодательства о рекламе».

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей,

либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель

руководителя управления

И. В. Поткина