

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ N P-7/2018

24.05.2018 г.

г.

Курган

(дата принятия решения)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства в составе:

Заместитель председателя Комиссии - Белова А.В. - заместитель руководителя-начальник отдела управления;

члены Комиссии:

Климович К.В. - заместитель начальника отдела,

Ефремова Е.А. - государственный инспектор,

Кошелев Н.Г. – государственный инспектор,

рассмотрев дело N P-7/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения рекламы услуг ООО «Мэрилин студия» на сайте _____,

в присутствии представителей:

от заявителя: явки нет, извещена надлежащим образом;

от лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: П. О.А. (генеральный директор), Т. А.У., Ж. А.А., (доверенность от 13.03.2018 г.)

УСТАНОВИЛА:

19 декабря 2017 года в Курганское УФАС России поступило заявление М. И.Г. (вх. N 7865 от 19.12.2017 г.) (далее по тексту – Заявитель).

Заявитель сообщила о том, что студией красоты и косметологии MARILYN нарушено законодательство Российской Федерации о рекламе, а именно: на сайте _____ в разделе «Инъекционная пластика» употребляются слова «лучшие косметологи в городе». По

мнению Заявителя, данная реклама является недостоверной, так как данное утверждение является бездоказательным, вводит в заблуждение пациентов (потребителей).

Курганским УФАС России установлено следующее.

Под обозначением студии красоты и косметологии MARILYN осуществляет деятельность ООО «Мэрилин студия» (ИНН 4501186441 ОГРН 1134501004440,640026, Курганская область, г. Курган, ул. Карельцева, 101-81). Генеральным директором ООО «Мэрилин студия» является П. О. А.

При осмотре 25.12.2017 года рекламной информации, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: *****, установлено, что на указанном сайте в разделе «Инъекционная пластика» размещен следующий текст: **«Инъекционная** — это своеобразная «палочка-выручалочка» для тех, кто хочет выглядеть моложе, привлекательнее, но при этом не желает прибегать к хирургическим операциям.

Однако сейчас инъекционные методики применяются и в других целях: в качестве терапевтической меры и для совсем молодых девушек и даже мужчин, ведь они справляются с массой проблем, не связанных напрямую с возрастом.

Гордостью нашего центра являются лучшие косметологи в городе. Все специалисты имеют медицинское образование. Благодаря огромному опыту, стажировкам в России и за рубежом, они применяют самые современные методики в косметологии. Наши специалисты постоянно следят за новыми косметическими разработками, технологиями и исследованиями в сфере косметологии, выбирая для своих клиентов лишь наиболее эффективные и безопасные инъекции».

П. О.А. в ответ на запрос Курганского УФАС России сообщила, что она является собственником сайта *****, который был приобретен ею вместе со студией красоты и косметологии MERILYN в 2013 году. П. О.А. также пояснила, что ООО «Мэрилин студия» оказывает лицензированные виды деятельности по адресу: г. Курган, ул. Гоголя, 55.

Согласно сведениям с сайта Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения, Департаментом здравоохранения Курганской области ООО «Мэрилин студия» 02.04.2015 г. выдана лицензия N ЛО-45-01-001392 согласно которым Общество оказывает следующие услуги: при оказании, в том числе доврачебной, врачебной и специализированной, медико-санитарной помощи

организуются и выполняются следующие работы (услуги): при оказании первичной доврачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: медицинскому массажу, сестринскому делу в косметологии; при оказании первичной врачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: организации здравоохранения и общественному здоровью; при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях: по косметологии. Место действия лицензии: 640000, Курганская область, г. Курган, ул. Гоголя, 55/IV.

Соответственно, хозяйственную деятельность по оказанию услуг, указанных на сайте **** осуществляет ООО «Мэрилин студия».

П. О.А. подтверждает размещение рассматриваемой рекламы на сайте *****.

П. О.А. сообщила, что договорные отношения по обслуживанию сайта ***** сложились с ООО «Хостинговые телесистемы». ООО «Мэрилин студия» представлена копия публичной оферты о заключении договора на предоставление платных услуг с ООО «Хостиновые телесистемы».

ООО «Хостинговые телесистемы» сообщило, что Общество является хостинг-провайдером, предоставляющим возможность (пространство) для размещения сайта клиента, но при этом содержание сайта зависит исключительно от самого клиента (внутреннее насыщение сайта происходит самим клиентом). ООО «Хостинговые телесистемы» не обладает технической возможностью по изменению, определению и сохранению размещенного на сайтах клиентов текста. ООО «Хостинговые телесистемы» также пояснило, что каких-либо договоров с ООО «Мэрилин студия» не оформляло в письменном виде в связи с тем, что правоотношения сторон по оказанию услуг хостинга были оформлены посредством акцепта публичной оферты, размещенной на интернет-сайте Общества.

ООО «Хостинговые телесистемы», ООО «Мэрилин студия» представлены копии счетов, актов, платежных поручений как подтверждение предоставления хостинг-провайдером веб-услуг и, соответственно, оплаты ООО «Мэрилин студия» принятых услуг.

Курганским УФАС России установлено, что рекламная информация, размещенная в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: ***** нарушает пункт 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Закон о рекламе) в силу следующего.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама -

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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона 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.

Объектом рекламирования в данном случае являются услуги косметологов ООО «Мэрилин студия».

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недоуверной 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.

Таким образом, рассматриваемая информация представляет собой рекламу.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 N 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Статья 3 Закона о рекламе содержит определения понятий «рекламодатель», «рекламораспространитель».

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, ООО «Мэрилин студия» является рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

В силу вышеизложенного Курганским УФАС России определением о возбуждении дела N P-7/2018 от 19.02.2018 года

возбуждено настоящее дело.

Правовая позиция ООО «Мэрилин студия» по делу заключалась в том, что рассматриваемая информация, размещенная на сайте ***** не является рекламой исходя из письма ФАС России от 28 августа 2015 г. N АК/45828/15 «О рекламе в сети «Интернет» так как эта информация размещена на официальном сайте ООО «Мэрилин студия» и является информацией об услугах инъекционной косметологии студии красоты и косметологии MARILYN.

Данный довод является несостоятельным, так как размещенная на сайте ООО «Мэрилин студия» информация направлена не столько на информирование потребителя об услугах ООО «Мэрилин студия», сколько на привлечение внимания к конкретной услуге и ее выделении среди однородных услуг.

Письмом от 11.01.2018 г. (от 11.01.2018 г. исх. N 67) ООО «Мэрилин студия» сообщило, что в раздел «Инъекционная пластика» внесены изменения, некорректные формулировки исправлены.

Комиссией Курганского УФАС России в ходе рассмотрения дела также обнаружена рекламная информация на сайте ООО «Мэрилин студия» в разделе «Эстетическая косметология» с текстом следующего содержания: «Увидеть красоту, дарованную природой, раскрыть ее и сохранить максимально долго – первостепенная задача для специалистов студии красоты и косметологии MARILYN. Косметические и косметологические процедуры, инновационные техники ухода с применением профессиональной космоцефтики позволяют добавить необходимые штрихи и, возможно, раскрыть новые, неизвестные грани естественной красоты.

Гордостью нашего центра являются лучшие косметологи в городе. Все специалисты имеют медицинское образование. Они постоянно следят за новыми косметическими разработками, технологиями и исследованиями в сфере косметологии, выбирая для своих клиентов лишь наиболее эффективные и безопасные.

Наши косметологические кабинеты оснащены самым передовым оборудованием, включающим новейшие аппараты для безопасного омоложения и решения эстетических проблем лица и тела.

MARILYN предлагает большой выбор программ уходов за любым типом кожи лица, разработанных на основе продуктов косметологических линий J***, K***, H*** L***, C*** и др. Уникальные массажные техники позволяют нашим косметологам-эстетистам словно скульпторам "вылепить" новое лицо и добиться потрясающего

эффекта лифтинга и оздоровления кожи.

Главное помнить, что только регулярность и цикличность косметологических процедур подобранных индивидуально врачом «продлевают» молодость и красоту на годы!».

Данная рекламная информация нарушает пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе по вышеуказанным основаниям.

Согласно пункту 29 Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего.

Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

Проанализировав рекламу, Комиссия установила, что из содержания текста рекламы следует, что рекламируемые услуги косметологов студии красоты и косметологии MARILYN являются лучшими.

Вместе с тем, ООО «Мэрилин студия» не представлено соответствующих доказательств объективного подтверждения заявленных характеристик.

ООО «Мэрилин студия» объективно не подтверждено, что услуги косметологов студии красоты и косметологии MARILYN являются лучшими в городе Кургане. Обществом не проводилось соревнование, исследование, имеющее целью выявить лучших косметологов из числа участников. Обществом не представлено

доказательств, подтверждающих участие косметологов студии красоты и косметологии MARILYN в подобного рода соревнованиях(-ях), по итогам которого(-ых) косметологов и (или) его услуги признаны(-ы) таковыми(-ы).

Следовательно, утверждение ООО «Мэрилин студия» о том, что его косметологи являются лучшими в городе, не соответствует действительности, что является нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Информация о том, что услуги косметологов ООО «Мэрилин студия» являются лучшими, является указанием на преимущество услуг специалистов ООО «Мэрилин студия» перед другими подобного рода услугами, которые оказываются другими специалистами.

Нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе заключается в том, что в рекламе ООО «Мэрилин студия» искажается смысл информации, тем самым потребители рекламы вводятся в заблуждение, так как отсутствует объективное подтверждение критериев, по которым осуществляется сравнение.

Таким образом, поскольку информация о рекламируемых ООО «Мэрилин студия» услугах не соответствует действительности, следовательно, сведения о преимуществах рекламируемого товара являются недостоверными, что является нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей (пункт 4 статьи 3 Закона о рекламе).

Комиссией Курганского УФАС России установлено, что на сайте ООО «Мэрилин студия» размещена реклама, которая не соответствует части 7 статьи 24 Закона о рекламе, а именно: не содержит предупреждений о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов в следующих разделах: «Косметология», «Эстетическая косметология», «Уходовые процедуры», «Пилинг лица», «Инъекционная косметология», «Пирсинг», «Аппаратная косметология», «Контурная пластика», «LIFT 6», «Инъекционная пластика», «Лечение гипергидролиза», «Контурная пластика», «Офисная липосакция», «Массаж».

Комиссией Курганского УФАС России установлено, что на сайте

ООО «Мэрилин студия» размещена реклама, которая не соответствует части 7 статьи 24 Закона о рекламе, а именно: не содержит указания на необходимость ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов в следующих разделах: «Косметология», «Эстетическая косметология», «Уходовые процедуры», «Инъекционная косметология», «Биоревитализация», «Пирсинг», «Аппаратная косметология», «Элос-омоложение», «MATRIX RF», «RF омоложение», «Джет пил», «Миостимуляция», «Карбокситерапия», «Микродермабразия», «LIFT 6», «Оксимезотерапия», «Биостимуляция», «Микротоки», «Лазер СО2», «Контурная пластика», «Инъекционная пластика», «Лечение гипергидролиза», «Офисная липосакция», «Биоревитализация», «Нитевой лифтинг», «Массаж», «Классический массаж», «Лечебный массаж», «Экзотический массаж».

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.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 N 291 косметология относится к перечню работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность. Приказом Минздрава России от 13.10.2017 N 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена номенклатура медицинских услуг, согласно которой косметология является медицинской услугой.

Отсутствие в рекламе, отображенной в вышеуказанных разделах, размещенной на сайте ООО «Мэрилин студия», предупреждений о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов является нарушением части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

ООО «Мэрилин студия» не признает нарушение части 7 статьи 24 Закона о рекламе, ссылаясь на письмо ФАС России от 28 августа 2015 г. N АК/45828/15 «О рекламе в сети «Интернет» так как, полагает, что информация, размещенная на сайте ***** не является рекламой.

Данный довод отклоняется Комиссией по ранее изложенным

основаниям.

Кроме того, ООО «Мэрилин студия» пояснило комиссии о том, что определяющим признаком рекламы является ее платность, а Общество не оплачивало кому-либо денежных средств на размещение рассматриваемой информации.

Заявленный довод ООО «Мэрилин студия» подлежит отклонению в силу следующего.

Закон о рекламе в определении понятия «реклама» не содержит указания на такой признак как платность. Следовательно, для признания информации в качестве рекламы нет необходимости установления фактов возмездности предоставления услуг по распространению такой информации.

Таким образом, ООО «Мэрилин студия» нарушена часть 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей (пункт 4 статьи 3 Закона о рекламе).

В материалах дела N Р-7/2018 содержатся акты осмотра интернет-сайта ООО «Мэрилин студия» от 25.12.2017 г., от 19.02.2018 г., от 18.04.2018 г., принт-скрины страниц сайта, которыми зафиксирован факт распространения рассматриваемой рекламы.

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, размещенную ООО «Мэрилин студия» на сайте ***** в разделе «Инъекционная пластика» с текстом следующего содержания: **«Инъекционная** — это своеобразная «палочка-выручалочка» для тех, кто хочет выглядеть моложе, привлекательнее, но при этом не желает прибегать к хирургическим операциям.

Однако сейчас инъекционные методики применяются и в других целях: в качестве терапевтической меры и для совсем молодых девушек и даже мужчин, ведь они справляются с массой проблем, не связанных напрямую с возрастом.

Гордостью нашего центра являются лучшие косметологи в городе. Все специалисты имеют медицинское образование. Благодаря огромному опыту, стажировкам в России и за рубежом, они применяют самые современные методики в косметологии. Наши специалисты постоянно следят за новыми косметическими разработками, технологиями и исследованиями в сфере косметологии, выбирая для своих клиентов лишь наиболее эффективные и безопасные инъекции», поскольку в ней нарушен пункт 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную ООО «Мэрилин студия» на сайте ***** в разделе «Эстетическая косметология» с текстом следующего содержания: «Увидеть красоту, дарованную природой, раскрыть ее и сохранить максимально долго – первостепенная задача для специалистов студии красоты и косметологии MARILYN. Косметические и косметологические процедуры, инновационные техники ухода с применением профессиональной космоцефтики позволяют добавить необходимые штрихи и, возможно, раскрыть новые, неизвестные грани естественной красоты.

Гордостью нашего центра являются лучшие косметологи в городе. Все специалисты имеют медицинское образование. Они постоянно следят за новыми косметическими разработками, технологиями и исследованиями в сфере косметологии, выбирая для своих клиентов лишь наиболее эффективные и безопасные.

Наши косметологические кабинеты оснащены самым передовым оборудованием, включающим новейшие аппараты для безопасного омоложения и решения эстетических проблем лица и тела.

MARILYN предлагает большой выбор программ уходов за любым типом кожи лица, разработанных на основе продуктов косметологических линий J**, K***, H** L**, C**** и др. Уникальные массажные техники позволяют нашим косметологам-эстетистам словно скульпторам "вылепить" новое лицо и добиться потрясающего эффекта лифтинга и оздоровления кожи.

Главное помнить, что только регулярность и цикличность

косметологических процедур подобранных индивидуально врачом «продлевают» молодость и красоту на годы!», поскольку в ней нарушен пункт 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

3. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную ООО «Мэрилин студия» на сайте **** в разделах: «Косметология», «Эстетическая косметология», «Уходовые процедуры», «Пилинг лица», «Иньекционная косметология», «Биоревитализация», «Пирсинг», «Аппаратная косметология», «Элос-омоложение», «MATRIX RF», «RF омоложение», «Джет пил», «Миостимуляция», «Карбокситерапия», «Микродермабразия», «LIFT 6», «Оксимезотерапия», «Биостимуляция», «Микротоки», «Лазер СО2», «Контурная пластика», «Иньекционная пластика», «Лечение гипергидролиза», «Контурная пластика», «Офисная липосакция», «Боревитализация», «Нитевой лифтинг», «Массаж», «Классический массаж», «Лечебный массаж», «Экзотический массаж», поскольку в ней нарушена часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

4. Выдать ООО «Мэрилин студия» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Курганского УФАС России ФАС для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частями 1, 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «23» мая 2018 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.