

27 августа 2015 года

г. Ижевск

Председатель постоянно действующей Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...> – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике, рассмотрев обращение гражданина о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при размещении статьи «Похудеть путем кодирования? Это реально!» на странице 11 газеты «Мой город Глазов» от 14.05.2015 г.,

УСТАНОВИЛ:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) 23.07.2015 г. (вх. №5980) поступило обращение гражданина <...> о систематическом нарушении законодательства Российской Федерации при размещении рекламы в газете «Мой город Глазов» с приложением таблицы нарушений и номеров данной газеты.

В частности, заявитель указывает, что в номере 18 от 14.05.2015 г. газеты «Мой город Глазов» размещена статья «Похудеть путем кодирования? Это реально!». Статья, по мнению заявителя, имеет все признаки рекламы, однако в самой статье указано, что рекламной она не является.

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

- предназначаться для неопределённого круга лиц;
- привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;
- способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

С учетом наличия индивидуализирующих признаков – сведений о лице, осуществляющем кодирование для снижения веса (врач-психотерапевт <...>), предлагаемых услугах (кодирование для снижения веса), месте осуществления деятельности врача-психотерапевта <...> в г. Глазове (ул. Мира, д. 22, к. 21), контактного номера телефона для получения информации (8-909-064-47-10), даты очередного приема (24 мая), информация, содержащаяся в статье, является рекламой, поскольку не является обязательной для доведения до потребителя, предназначена для неопределенного круга лиц и содержит информацию, которая привлекательна для потребителя и способствует продвижению рекламируемых услуг на рынке.

Согласно статье 16 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы».

Поскольку данная статья является рекламой, необходима обязательная пометка «реклама». В газете «Мой город Глазов» № 18 от 14.05.2015 г. на странице 11, где размещена статья, такая пометка отсутствует.

Кроме того, в статье есть упоминание об информационной работе, проведенной жительницей Ижевска, по результатам которой женщина сделала вывод о том, что врач-психотерапевт <...> предлагает самый эффективный метод похудеть.

Согласно пункту 1) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», недостоверной 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.

В соответствии с пунктом 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», 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 находящимся в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Вывод о том, что врач-психотерапевт <...> предлагает самый эффективный метод похудеть, содержащийся в статье «Похудеть путем кодирования? Это реально!» на странице 11 газеты «Мой город Глазов» № 18 от 14.05.2015 г., не сопровождается ссылкой на его объективное подтверждение каким-либо исследованием, обзором рынка или иным способом.

Таким образом, в данной рекламе присутствуют признаки нарушения пункта 1) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В статье в качестве кодирования описано нейролингвистическое программирование, которое позиционируется автором статьи как медицинский метод.

Согласно Энциклопедическому словарю медицинских терминов под редакцией В. Покровского (2005), психотерапия – психологическое воздействие с целью лечения больных или коррекции их поведения.

По своей сути кодирование от лишнего веса — это процесс психотерапевтического внушения.

Согласно Приложению к Положению о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»), утвержденному постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 291, – Перечню работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, психотерапия относится к такой деятельности.

Согласно части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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.

Таким образом, отсутствие такого предупреждения в статье «Похудеть путем кодирования? Это реально!», размещенной на странице 11 в газете «Мой город Глазов» № 18 от 14.05.2015 г., является признаком нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

У редакции газеты «Мой город Глазов» были запрошены следующие документы и сведения: копии договоров на изготовление и распространение статьи «Похудеть путем кодирования? Это реально!» в газете «Мой город Глазов» № 18 от 14.05.2015 г. (с указанием наименования, юридического и почтового адреса, ИНН заказчика статьи, либо Ф.И.О., адреса физического лица); копии актов выполненных работ по указанным договорам, а также копии документов, подтверждающих произведенные между сторонами расчеты; согласованный для печати макет статьи «Похудеть путем кодирования? Это реально!»; письменно пояснения о цели размещения фамилии врача-психотерапевта, адреса осуществления деятельности, телефонного номера глазовского представителя врача, даты

очередного приема.

18.08.2015 г. (вх. № 6643) от ИП <...> поступили пояснения, согласно которым статья «Похудеть путем кодирования? Это реально!» не является рекламной (о чем имеется пометка в нижнем углу страницы 11). Договор на публикацию не заключался, акты не подписывались, оплата не производилась, макет не согласовывался. ИП <...> сообщает, что статья – это благодарный отзыв на работу врача-психотерапевта. Индивидуализирующие сведения упомянуты в статье для того, чтобы отзыв не стал источником рекламы для других лиц (экстрасенсов, колдунов), предлагающих подобные услуги. Кроме того, со слов ИП <...>, читатели газеты постоянно обращаются за уточняющими данными после публикации каких-либо положительных отзывов, и во избежание лишних вопросов был размещен номер телефона Глазовского представителя врача. Также ИП <...> подчеркивает, что сравнение деятельности <...> с подобной деятельностью других лиц является субъективным, о чем было упомянуто в статье.

Согласно частям 6 и 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение пункта 1) части 3 статьи 5 настоящего закона несет рекламодатель, за нарушение статьи 16 настоящего закона – рекламодатель и рекламодатель, за нарушение части 7 статьи 24 настоящего закона – рекламодатель и рекламодатель.

Исходя из представленных пояснений, лицом, определившим содержание рекламы, распространившим такую рекламу, является редакция газеты «Мой город Глазов» в лице ИП <...>.

На основании изложенного, имеются основания для возбуждения в отношении ИП <...> дела по признакам нарушения пункта 1) части 3 статьи 5, статьи 16, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» с привлечением в качестве заявителя <...>, обратившегося в Удмуртское УФАС России с заявлением.

На основании пункта 1) части 1 статьи 33, статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пункта 3.31 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу **№ ТГ 04-03/2015-128Р** по признакам нарушения пункта 1) части 3 статьи 5, статьи 16, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующим в рассмотрении дела:

- заявитель – <...>, обратившийся в Удмуртское УФАС России с заявлением;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – **ИП** <...>.

3. Назначить дело **№ ТГ 04-03/2015-128Р** к рассмотрению на **22 сентября 2015 года в 14 часов 30 минут** по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ухтомского, д. 24, зал заседаний.

Явка лиц, участвующих в деле, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (с документом, подтверждающим их полномочия), их представителей (с подлинной доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

4. Лицу, в отношении которого возбуждено производство по делу, - **И П** <...> необходимо представить в адрес Удмуртского УФАС России следующие документы и сведения:

4.1. копию свидетельства о регистрации СМИ (газета «Мой город Глазов»);

4.2. копию устава редакции газеты «Мой город Глазов»;

4.3. копию договора на печать выпуска газеты «Мой город Глазов» № 18 от 14.05.2015 г.;

4.4. письменно пояснения по обстоятельствам дела;

4.5. иные документы и сведения, которые, по мнению ИП <...>, будут способствовать рассмотрению дела по существу.

Документы и информация должны быть представлены в Удмуртское УФАС России **в срок до 15 сентября 2015 года.**

Копии направляемых документов должны быть заверены и представлены с сопроводительным письмом со ссылкой на регистрационный номер и дату исходящего документа Удмуртского УФАС России.

В случае невозможности представления запрашиваемых документов, прошу в установленный срок уведомить об этом Управление в письменной форме с указанием причин.

Примечание: В соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа.

Председатель Комиссии

<...>