Лицам, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе

<…>

<…>

Лицу, располагающему сведениями:

<…>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении и о замене ненадлежащего лица надлежащим лицом по рассмотрению дела № 14-Р-18

19 июля 2018 года г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <…>;

Члены Комиссии:

<…>,

рассмотрев дело № 14-Р-18, возбужденное в отношении <…> и <…> по признакам нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

выразившегося в распространении по адресу Республика Хакасия, г. Абакан, ул. Пушкина, д. 115, следующего содержания: «Висцеральный массаж живота с применением оздоровительных программ по ... г. Москва; Функциональная коррекция позвоночника, мышц; Эниокоррекция; тел. сот. <…>, тел. сот. <…> (далее – реклама),

в присутствии <…> и <…>,

УСТАНОВИЛА:

25.04.2018 г. в ходе проведения Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) мониторинга наружной рекламы, на предмет соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, выявлено размещение информации по адресу Республика Хакасия, г. Абакан, ул. Пушкина, д. 115, следующего содержания: «Висцеральный массаж живота с применением оздоровительных программ по ... г. Москва; Функциональная коррекция позвоночника, мышц; Эниокоррекция; тел. сот. <…>».

По данному факту, составлен соответствующий акт о проведении мониторинга от 25.04.2018г. и произведена фотофиксация указанной информации.

27.04.2018 г. (исх. № 04-8494/АМ) Хакасским УФАС России направлен запрос в адрес ПАО «МТС» о предоставлении документов и сведений, а именно копии договоров об оказании услуг связи заключенного с владельцами абонентских номеров <…>.

На данный запрос поступил ответ 14.05.2018 г. (вх. № 98/дпс) с приложением запрашиваемых документов.
Исходя из представленных сведений следует, что абонентский номер <…> выделен <…> при заключении договора об оказании услуг подвижной связи с ПАО «МТС».
Абонентским номером <…> пользуется <…> на основании договора об оказании услуг связи, заключенного между ПАО «МТС и <…>.
Таким образом, установлено, что в рассматриваемой рекламе указаны номера телефонов <…> и <…>.

Согласно пунктов 1 - 4 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) реклама - это 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, на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Данная информация полностью подпадает под понятие – реклама, так как имеет все признаки вышеуказанных понятий.

В пункте 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что согласно пункту 1 статьи 3 Закона № 38-ФЗ 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, является рекламой и должна, в связи с этим, отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Частью 7 статьи 24 Закона о рекламе установлено, что 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 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.

В соответствии с пунктом 22 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» частью 7 статьи 24 Закона о рекламе установлено, что реклама лекарственных средств и медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению. Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н.

Пункт 10 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» раскрывает содержание понятия «медицинская деятельность».

Из взаимосвязанного толкования указанных норм следует, что понятие «медицинская деятельность» шире, чем понятие «медицинская услуга».

В связи с этим необходимо учитывать, что правила, установленные частью 7 статьи 24 Закона о рекламе, не распространяются на рекламу медицинской деятельности, не связанной с оказанием медицинских услуг и лекарственными средствами.

Согласно части 4 статье 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение;

Пунктом 1 приказа Министерства здравоохранения Российская Федерация от 13.10.2017 № 804н утверждена номенклатура медицинских услуг.

Согласно данной Номенклатуре раздел «А» тип медицинских услуг 21 определен как лечение с помощью простых физических воздействий на пациента (массаж, иглорефлексотерапия, мануальная терапия, остеопатия).

Таким образом, массаж является медицинской услугой, реклама данной услуги должна соответствовать части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей Закона о рекламе.

Пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе установлено, что рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы.

В связи с тем, что деятельность по оказанию медицинских услуг осуществляют <…>, <…>, то рекламодателями спорной рекламы являются <…> и <…>.

Однако, на заседании Комиссии антимонопольного органа <…> и <…> пояснили, что деятельность по оказанию услуг массажа оказывают непосредственно <…>. Номером телефона <…> пользуется <…> на основании заключенного договора между ней и <…>.

Комиссия Хакасского УФАС России, рассмотрев материалы дела, пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела № 14-Р-18 в связи с необходимостью получения антимонопольным органом, документов и пояснений от лица участвующего в деле, а также в связи заменой ненадлежащего лица <…> надлежащем лицом <…>, в действиях которой содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В связи с необходимостью замены ненадлежащего лица надлежащим лицом в соответствии, абзацем 5 пункта 34, пункта 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по

признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508.

Кроме того, в соответствии с пунктом 27 Правил рассмотрения дел по рекламе, дело рассматривается антимонопольным органом в течение 1-го месяца со дня его возбуждения. В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца.

Поскольку дело № 14-Р-18 возбуждено 19.06.2018 г., 19.07.2018 г. истекает месячный срок рассмотрения дела, и имеются основания для продления рассмотрения настоящего дела.

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 14-Р-18 отложить.

2. Заменить ненадлежащего лица <…>, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, надлежащем лицом <…>, в действиях которой содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. <…> привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями (655603, г. Саяногорск, Заводской мкр., д. 25, пом. 49Н).

4. Назначить дело № 14-Р-18 к рассмотрению **на 11 сентября 2018 года в 10 часов 00 минут** по адресу: г. Абакан, ул. Вяткина 3, кабинет 303.

5. <…> в срок **до 03 сентября 2018 года** представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия следующие сведения:

1. Копию свидетельства о государственной регистрации;

2. Копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе по месту нахождения;

3. Письменные пояснения по поводу производства и распространения рекламы с нарушением части 7 статьи 24 Закона о рекламе;

4. Копии разрешительных документов, подтверждающих право на оказания услуг массажа;

5. Иные документы и сведения по своему усмотрению.

6. <…> в срок **до 03 сентября 2018 года** представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия

следующие сведения:

1. Копию свидетельства о государственной регистрации;

2. Копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе по месту нахождения;

3. Письменные пояснения по поводу производства и распространения рекламы с нарушением части 7 статьи 24 Закона о рекламе;

4. Копии разрешительных документов, подтверждающих право на оказания услуг массажа;

5. Иные документы и сведения по своему усмотрению.

7. <…> в срок **до 03 сентября 2018 года** представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия следующие сведения:

1. Письменные пояснения по поводу регистрации номера телефона <…>;

2. Копию договора заключенного между <…> и <…>;

3. Иные документы и сведения по своему усмотрению.

Информацию прошу направить на электронный почту to19@fas.gov.ru с досылкой по почте России.

Непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренной законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде, представление недостоверных сведений (информации) – влечет административную ответственность по части 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии <…>

Члены комиссии: <…>