

**ИП <...> (Редакция газеты  
«Радуга 102»)**

**ООО «Культурно-  
развлекательный комплекс  
«Олимп»**

452000, Республика Башкортостан,  
г. Белебей, ул. Иванова, д. 7

452000, Республика Башкортостан ,  
г.Белебей, ул. Красная, д. 117

## **РЕШЕНИЕ**

(по делу № 002/05/24-64/2021)

09.04.2021 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

<...>;

рассмотрев материалы о признаках нарушения части 7 части 24 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

## **УСТАНОВИЛА:**

22.12.2020 года Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан был проведен анализ размещения рекламы в периодических печатных изданиях Республики Башкортостан (составлен акт). В результате проведенного анализа на предмет соответствия законодательства Российской Федерации о рекламе, в рекламно-информационной газете «Радуга 102» № 32 (97) от 02.10.2020 года на второй странице, выявлено рекламное объявление с признаками нарушения ФЗ «О рекламе».



С целью решения вопроса о наличии в вышеуказанном тексте рекламы объекта рекламирования в виде медицинских услуг УФАС по РБ 24.12.2020 (исх. №6/18008) был направлен запрос в Управление Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Республике Башкортостан (далее – Росздравнадзор по РБ).

19.01.2021 года посредством электронной почты Росздравнадзором по РБ представлен ответ на запрос (вх. № 588 от 19.01.2021 г.). Согласно вышеуказанному ответу – работы (услуги) по лазерному удалению бородавок, папиллом, кондилом, родинок, фибром являются медицинской деятельностью согласно п. 7 Приказа Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 18.04.2012 № 381н «Об утверждении Порядка оказания медицинской помощи населению по профилю «косметология».

21.01.2021 года Комиссия Башкортостанского УФАС определила:

1. Возбудить производство по делу № 002/05/24-64/2021.
2. Привлечь к участию в деле в качестве рекламодателя <...> (редакция газеты «Радуга 102»).
3. Назначить дело к рассмотрению на 11.02.2021 года.

10.02.2021 года в адрес Управления посредством электронной почты <...> было заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела (вх. № 2025 от 10.02.2021 г.).

11.02.2021 года ранее поступившее ходатайство (вх. № 2025 от 10.02.2021 г., электронная почта) удовлетворено.

11.02.2021 года Комиссия Башкортостанского УФАС определила:

1. Срок рассмотрения дела № 002/05/24-64/2021 продлить.
2. Рассмотрение дела № 002/05/24-64/2021 отложить на 04.03.2021 года.

04.03.2021 года в адрес Управления посредством электронной почты <...> были представлены запрошенные сведения и материалы (вх. № 3295 от 04.03.2021 г.), однако, в представленных сведениях отсутствует информация о рекламодателе.

04.03.2021 года на заседании Комиссии <...> не присутствовал. Ходатайств не поступало. Учитывая, что <...> были представлены пусть и не в полном объеме запрашиваемые сведения, Комиссия приходит к выводу о том, что <...> надлежаще извещен о дате и месте рассмотрения дела. Дело рассмотрено в отсутствие <...>

04.03.2021 года Комиссия Башкортостанского УФАС определила:

1. Рассмотрение дела № 002/05/24-64/2021 отложить на 16.03.2021 года.
2. Запросить у <...> непредставленные сведения повторно.

16.03.2021 года посредством электронной почты (вх. № 3956 от 16.03.2021 г.) от <...> представлены запрошенные сведения и материалы. Исходя из

представленного договора на размещение рекламы, рекламодателем спорной рекламы выступает ООО «Культурно-развлекательный комплекс «Олимп» (ИНН: 0255015028, ОГРН: 1080255000825, юр. адрес: 452000, РБ, г. Белебей, ул. Иванова, д. 7). Кроме того, <...> заявлено ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

16.03.2021 года на заседании Комиссии ранее поступившее ходатайство (вх. № 3956 от 16.03.2021 г., электронная почта) удовлетворено, исходя из представленных сведений Комиссия Башкортостанского УФАС определила:

1. Привлечь к участию в деле в качестве рекламодателя ООО «Культурно-развлекательный комплекс «Олимп».

2. Отложить рассмотрение дела № 002/05/24-64/2021 на 31.03.2021 года.

25.03.2021 года от ООО «КРК «Олимп» поступили запрошенные сведения и материалы (вх. № 4740 от 25.03.2021 г.). Кроме того, Обществом было заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «КРК «Олимп» (вх. № 4741 от 25.03.2021 г.).

31.03.2021 года <...> посредством электронной почты заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие гражданина, кроме того, представлены сведения и материалы (вх. № 5070 от 31.03.2021 г.).

31.03.2021 года ранее поступившие ходатайства удовлетворены (вх. № 4740 от 25.03.2021 г., вх. № 5070 от 31.03.2021 г.). Дело рассмотрено в отсутствие представителей ООО «КРК «Олимп» и <...>

Исходя из представленных ранее сведений (договор на размещение рекламы № 129 от 15.01.2020 г., вх. № 3956 от 16.03.2021 г.) осуществление экономической (равно предпринимательской) деятельности в интересах учредителя и редакции осуществляет ИП <...>.

31.03.2021 года Комиссия Башкортостанского УФАС определила:

1. Рассмотрение дела № 002/05/24-64/2021 отложить.

2. Запросить у сторон дополнительные сведения.

06.04.2021 года посредством электронной почты ООО «КРК «Олимп» представлены письменные пояснения согласно которым договор на размещение рекламы в рекламно-информационной газете «Радуга 102» № 32 (97) от 02.10.2020 года между Обществом и ИП <...> не заключался (вх. № 5531 от 06.04.2021 г.). Кроме того, было заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества.

08.04.2021 года посредством электронной почты <...> представлены запрошенные сведения (вх. № 5769 от 08.04.2021 г.). Кроме того, заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие <...>

09.04.2021 года ранее поступившие ходатайства удовлетворены (вх. № 5531 от 06.04.2021 г., вх. № 5769 от 08.04.2021 г.) удовлетворены. Дело рассмотрено в отсутствие представителя ООО «КРК «Олимп» и <...>

Исследовав материалы дела и пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что реклама:



размещенная в еженедельной информационно-рекламной газете «Радуга 102» № 32 (97) от 02.10.2020 года на второй странице, нарушает часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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, 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена в рекламной газете; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемые соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Данная реклама имеет признаки нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» в части того, 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.

Указанная норма требует включать в содержание рекламы лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий один из видов предупреждения:

- о наличии противопоказаний к их применению и использованию;
- о необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования;
- о необходимости получения консультации специалистов.

При этом в зависимости от вида объекта рекламирования рекламодатель самостоятельно вправе определить, какой из этих видов предупреждения использовать в рекламе (Письмо ФАС России от 22.06.2020 N ДФ/52241/20).

Частями 1 и 2 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" установлено, что медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболического воздействия на организм человека. Медицинские изделия могут признаваться взаимозаменяемыми, если они сравнимы по функциональному назначению, качественным и техническим характеристикам и способны заменить друг друга. Медицинские изделия подразделяются на классы в зависимости от потенциального риска их применения и на виды в соответствии с номенклатурной классификацией медицинских изделий. Номенклатурная классификация медицинских изделий утверждается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

В ответе от 19.01.2021 (вх. № 588 от 19.01.2021) на вышеуказанный запрос Росздравнадзор по РБ указал, что согласно приказу Минздрава России от 18.04.2012 № 381н «Об утверждении Порядка оказания медицинской помощи населению по профилю «косметология» работы (услуги) по лазерному удалению бородавок, папиллом, кондилом, родинок, фибром являются медицинской деятельностью (п. 7

Приказа).

Таким образом, в приведенном тексте рекламы «...лазерному удалению бородавок, папиллом, кондилом, родинок, фибром и т.д.» рекламируются медицинские услуги.

Исходя из вышеизложенного требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» распространяются на указанный объект рекламирования.

В указанной рекламе предупреждение, предусмотренное частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» отсутствует.

Согласно части 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламодатель и рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

При этом, исходя из представленных сторонами письменных пояснений, публикацию спорных материалов осуществил менеджер по рекламе газеты «Радуга 102» <...>

В силу пункта 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. В вышеуказанном случае способом распространения рекламы является печать в рекламно-информационной газете «Радуга 102». В выходных данных газеты учредителем и главным редактором газеты указан <...> Аналогичная информация отражена в реестре перечня наименований СМИ Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (<https://rkn.gov.ru/>).

Согласно статьи 7 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 № 2121-1 «О средствах массовой информации» Учредителем (соучредителем) средства массовой информации может быть гражданин, объединение граждан, организация, государственный орган.

Согласно выписке из реестра зарегистрированных СМИ (вх. № 5769 от 08.04.2021 г.) газета «Радуга 102» является рекламным СМИ, специализация рекламно-информационная.

Между тем, согласно абзацу 3 пункта 1 Гражданского кодекса РФ под предпринимательской понимается самостоятельная деятельность, осуществляемая на свой риск и направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Деятельность по размещению рекламы в периодических печатных изданиях, согласно коду 73 «ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2). Общероссийский классификатор видов экономической деятельности» (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст) относится к группировке «Деятельность рекламная и исследование конъюнктуры рынка».

Исходя из вышеизложенного, деятельность по размещению в газете «Радуга 102» рекламных материалов является предпринимательской.

Согласно абзацу 3 пункта 1 Гражданского кодекса РФ Лица, осуществляющие

предпринимательскую деятельность, должны быть зарегистрированы в этом качестве в установленном законом порядке, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом.

Гражданское законодательство предусматривает регистрацию лиц осуществляющих предпринимательскую деятельность в форме юридического лица или индивидуального предпринимателя.

Императивный характер данной нормы исключает отсутствие регистрации лица осуществляющего предпринимательскую деятельность в формах предусмотренных законодательством.

При этом, исходя из представленных в ходе рассмотрения дела сведений, деятельность по размещению рекламных материалов в интересах учредителя газеты «Радуга 102» <...>. осуществляет ИП <...>

Из выходных данных редакции еженедельной информационно-рекламной газеты «Радуга 102» и представленных сведений (документов и материалов) следует, что учредителем газеты является <...>., главным редактором СМИ <...>

Согласно части 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

При этом, исходя из представленных сторонами письменных пояснений, публикацию спорных материалов осуществил менеджер по рекламе газеты «Радуга 102» <...> которая в свою очередь является работником ИП <...> на основании трудового договора № 1 от 10.09.2018 года и приказа о приеме работника на работу № 00000000003 от 10.09.2018 года (вх. № 5769 от 08.04.2021 г., электронная почта).

Согласно статье 22 Трудового кодекса РФ и пунктов 6.1.1, 6.1.7 трудового договора ИП <...> является лицом, обязанным обеспечить надлежащее ознакомление работника нормативным актам, регламентирующим деятельность работника (в данном случае, публикация рекламных материалов).

Исходя из вышеизложенного, Комиссией принято решение признать рекламораспространителем и рекламопроизводителем ИП <...>

Согласно статье 19 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 № 2121-1 «О средствах массовой информации» редакцией руководит главный редактор, который осуществляет свои полномочия на основе настоящего Закона, устава редакции, договора между учредителем и редакцией (главным редактором). Главный редактор представляет редакцию в отношениях с учредителем, издателем, распространителем, гражданами, объединениями граждан, предприятиями, учреждениями, организациями, государственными органами, а также в суде. Он несет ответственность за выполнение требований, предъявляемых к деятельности средства массовой информации настоящим Законом и другими законодательными актами Российской Федерации.

Пунктом 3.2 устава редакции газеты «Радуга 102» установлено:

- учредитель обязан не вмешиваться в профессиональную деятельность редакции газеты, за исключением случаев, предусмотренных законодательством, настоящим Уставом редакции.

Пунктом 6 установлено:

- 6.1 Управление Редакцией осуществляет Главный редактор в пределах своей компетенции, установленной настоящим Уставом и иными документами.

-6.9 Главный редактор принимает окончательное решение о производстве, выпуске и распространении продукции рекламно-информационной газеты.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Согласно пункту 47 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП <...> не выдавать, так как на заседании Комиссии были представлены доказательства устранения правонарушения (вх. № 5070 от 31.03.2021 г.).

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 09.04.2021 года.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

### РЕШИЛА:

1. Дело в отношении ООО «КРК «Олимп». прекратить.
2. Признать рекламопроизводителем и рекламораспространителем ИП <...> (редакция газеты «Радуга 102»).
3. Признать рекламу



размещенную в еженедельной информационно-рекламной газете «Радуга 102» № 32 (97) от 02.10.2020 года на второй странице, ненадлежащей, поскольку она нарушает требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

4. В соответствии с пунктом 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с тем, что на момент вынесения решения были представлены доказательства устранения правонарушения, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении главного редактора еженедельной информационно-рекламной газеты «Радуга 102» ИП <...>

Решение изготовлено в полном объеме 09.04.2021 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>