

ИП <...>

(«Международный оздоровительный
центр Олега Шадского»)

РЕШЕНИЕ

(по делу №002/05/24-328/2021)

11.05.2021г.

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 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

в присутствии ИП <...> (заседание Комиссии проходит дистанционным путем, с применением видео-конференц-связи(ходатайство вх.№7203 от 29.04.2021г.))

УСТАНОВИЛ:

09.02.2021 года Сотрудниками Башкортостанского УФАС России в рамках осуществления своих полномочий по государственному надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе был осуществлен выезд по адресу РБ, г. Уфа, ул. Пушкина, д. 45/2 («Международный оздоровительный центр Олега Шадского»):



(рекламное объявление на фасаде дома, расположенного по адресу г. Уфа, ул. Пушкина, д. 45/2)

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 наружным способом; 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.

Согласно части 7 статьи 24 Федерального 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 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).

Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» установлено понятие медицинской услуги и медицинской деятельности:

- медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение;

- медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

С целью решения вопроса о наличии в вышеуказанном рекламном объявлении объекта рекламирования в виде медицинских услуг, УФАС по РБ (исх. № 6/1565 от 11.02.2021) был направлен запрос в Управление Федеральной службы по надзору в

сфере здравоохранения и социального развития по Республике Башкортостан (далее – Росздравнадзор по РБ).

Ответ Росздравнадзора по РБ (вх. № 2782 от 24.02.2021, электронная почта):

«...В соответствии с пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» медицинская деятельность подлежит лицензированию (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»).

Приказом Министерства здравоохранения РФ от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг, включающая медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное и законченное значение. По типу 21 перечня медицинских услуг в разделе «А» к лечению с помощью простых физических воздействий на пациента относится массаж. Массаж-это медицинская услуга, согласно Постановлению Правительства РФ от 16.04.2012 №291 «О лицензировании медицинской деятельности» требует получение лицензии на осуществление медицинской деятельности по профилю «Медицинский массаж» Из информации, указанной на сайте <http://exomassage.ru> следует, что принцип работы ЭКЗОмассажа заключается в применении сверхслабых электромагнитных импульсов, воздействующих на тело человека, носящихся к физиотерапевтической методике лечения. В соответствии Приказа Министерства здравоохранения РФ от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» в классе раздела «В» обозначают перечень медицинских специальностей: 054-физиотерапия. В соответствии с приказом Министерства здравоохранения РФ от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам, составляющим виды медицинской деятельности, относятся:

«Код услуги 1	Наименование медицинской услуги 2
A21.01.002	Массаж лица медицинский
A21.01.001	Общий массаж медицинский
A21.01.003.001	Массаж воротниковой области
A21.01.004	Массаж верхней конечности медицинский
A21.03.002	Массаж при заболеваниях позвоночника
A21.03.007	Массаж спины медицинский
A21.03.002.004	Массаж пояснично-крестцового отдела позвоночника
V01.054.001	Осмотр(консультация)врача-физиотерапевта
A17.01.002.005	Воздействие другими физиотерапевтическими факторам(лимфомодуляция)

В Едином реестре лицензий Росздравнадзора сведения о наличии лицензии у Международного оздоровительного центра Олега Шадского отсутствуют. Также

отсутствуют сведения об организациях, имеющих лицензию на медицинскую деятельность по указанному адресу: Республика Башкортостан, г.Уфа, ул.Пушкина, 45/2. Дополнительно сообщаем, что на сайте Экзомассаж доктора Шадского(<http://exomassage.ru>) размещена лицензия №ЛО-77-01-009538 на медицинскую деятельность другой организации, статус которой - не действует, а именно лицензия предоставленная ООО «Дентстар Санкт-Петербург»(ИНН 7813377687, ОГРН 1077847374780), адрес: 119590, г.Москва, ул.Минская, д.1Г, корпус 4, офис 25. Согласно Федеральному закону от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» передача лицензии другому юридическому лицу не допускается.

Из изложенного следует, что в представленном рекламном материале рекламируются медицинские услуги, а также методы профилактики и лечения».

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» 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.

В силу пункта 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

22.03.2021г.ИП <...> на рассмотрение дела не явилась. Согласно отчета по отправлению 82500001403826 на сайте Национальной почтовой службы <https://nationalpost.ru/tracking> статус по состоянию на 12.03.2021-Не доставлено. Неудачная попытка вручения.

Комиссией принято решение: рассмотрение дела отложить на другую дату. Срок рассмотрения дела продлить.

09.04.2021г.ИП <...> на рассмотрение дела не явилась. Согласно информации по отправлению 82500001421047 статус на 30.03.2021г.- «Не доставлено. Неудачная попытка вручения».

Комиссией принято решение: рассмотрение дела отложить на другую дату.

19.04.2021г. от ИП <...> поступили письменные пояснения: «Сообщаю что вывеска на фасаде здания, где находится наш офис по адресу ул.Пушкина 45/2(помещение нами арендуется согласно договору аренды с собственником помещения), в которой содержалась информация, носящая рекламный характер была сразу же демонтирована (после получения нами замечания). В свою очередь мы приносим извинения и уверяем что подобное не повторится. Все необходимые документы прилагаем во вложении». Прилагаются документы: копия свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, копия уведомления о постановке на учет физического лица в налоговом органе, копия решения о проведении проверки, копия акта проверки, в ходе которой не выявлено нарушений закона от 02.07.2018г., копия фотографии о демонтаже рекламы, копия договора аренды от 25.02.2017г., копия паспорта гр.

<...>, копия экспертного заключения №10554, копия декларации о соответствии(вх.№6374 от 19.04.2021г.).

22.04.2021г. от ИП <...> поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела на другую дату(вх.№6707 от 22.04.2021г.). Ходатайство удовлетворено.

Комиссией принято решение: рассмотрение дела отложить на другую дату.

28.04.2021г. от ИП <...> поступили письменные пояснения: «...В свою очередь, предоставить договора со всеми приложениями, чеками и актами на данную рекламу не имеем возможности, поскольку эти документы не хранились и были потеряны. Дополнительно к уже высланным ранее документам, высылаем договор аренды нежилого помещения, где находится офис с собственником. Также высылаем новый договор аренды между ИП <...> и ИП <...> (ранее договор выслала случайно старый, не обновленный). Также высылаем свидетельства №786025 и 757145 на товарные знаки Экзомассаж и Доктор Шадский. Правообладателем и владельцем этих брендов является <...> (поэтому и договор аренды составлен между ИП <...> и ИП <...>). Что касается оборудования для проведения Экзомассажа-тренажера Шадского-все документы на него: протоколы контрольных испытаний №22940.290520,001Е-02/07/20, сертификат соответствия №0531397, руководство по эксплуатации и тех.паспорт ТУ 5156-007-50098903-2020 были высланы на электронную почту нами ранее. Также мы высылали экспертное заключение №10554, в ходе которого было выявлено что оборудование-тренажер Шадского не имеет никаких признаков, характерных для медицинских изделий. Таким образом, медицинская лицензия при использовании оборудования-тренажера Шадского не требуется. Документы же на свидетельство ИП <...> (физкультурно-оздоровительная деятельность по ОКВЭД)были ранее предоставлены». Прилагаются документы: копия договора аренды нежилого помещения, копия договора аренды оборудования №7, копия приложения №1 к договору аренды оборудования, копия акта приема-передачи оборудования(вх.№7087 от 28.04.2021г.)

29.04.2021г.от ИП <...> поступило ходатайство о проведении заседания, назначенного на 11.05.2021г.в 10.00 дистанционным путем(при необходимости использовать систему видео-конференц-связи через мессенджер вотсап)(вх.№7203 от 29.04.2021г.).

11.05.2021г. от ИП <...> поступило дополнительное соглашение о продлении срока договора аренды от 05.02.2016г.(вх.№7527 от 11.05.2021г.)

11.05.2021г. ходатайство ИП <...> удовлетворено. Заседание Комиссии проходит с применением видео-конференц-связи. Ранее изложенная позиция ИП <...> поддержано в полном объеме.

Анализ материалов дела показал, 09.02.2021 года Сотрудниками Башкортостанского УФАС России в рамках осуществления своих полномочий по государственному надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе был осуществлен выезд по адресу РБ, г. Уфа, ул. Пушкина, д. 45/2 («Международный оздоровительный центр Олега Шадского»). Была выявлена реклама следующего содержания:



которая имеет признаки нарушения ч.7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно письменных пояснений ИП <...> от 19.04.2021г.: «Сообщаю что вывеска на фасаде здания, где находится наш офис по адресу ул.Пушкина 45/2(помещение нами арендуется согласно договору аренды с собственником помещения), в которой содержалась информация, носящая рекламный характер была сразу же демонтирована(после получения нами замечания). В свою очередь мы приносим извинения и уверяем что подобное не повторится. Все необходимые документы прилагаем во вложении»(вх.№6374 от 19.04.2021г.).А также письменных пояснений от 28.04.2021г.:«...В свою очередь, предоставить договора со всеми приложениями, чеками и актами на данную рекламу не имеем возможности, поскольку эти документы не хранились и были потеряны. Дополнительно к уже высланным ранее документам, высылаем договор аренды нежилого помещения, где находится офис с собственником. Также высылаем новый договор аренды между ИП <...>и ИП <...> (ранее договор выслала случайно старый, не обновленный). Также высылаем свидетельства №786025 и 757145 на товарные знаки Экзомассаж и Доктор Шадский. Правообладателем и владельцем этих брендов является Шадская Тамара Ивановна(поэтому и договор аренды составлен между ИП <...> и ИП <...>). Что касается оборудования для проведения Экзомассажа-тренажера Шадского-все документы на него: протоколы контрольных испытаний №22940.290520,001Е-02/07/20, сертификат соответствия №0531397, руководство по эксплуатации и тех.паспорт ТУ 5156-007-50098903-2020 были высланы на электронную почту нами

ранее. Также мы высылали экспертное заключение №10554, в ходе которого было выявлено что оборудование-тренажер Шадского не имеет никаких признаков, характерных для медицинских изделий. Таким образом, медицинская лицензия при использовании оборудования-тренажера Шадского не требуется. Документы же на свидетельство ИП <...> (физкультурно-оздоровительная деятельность по ОКВЭД) были ранее предоставлены» (вх.№7087 от 28.04.2021г.).

Согласно представленной информации от Управления Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Республике Башкортостан (вх. № 2782 от 24.02.2021, электронная почта):

«...В соответствии с пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» медицинская деятельность подлежит лицензированию (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»).

Приказом Министерства здравоохранения РФ от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг, включающая медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное и законченное значение. По типу 21 перечня медицинских услуг в разделе «А» к лечению с помощью простых физических воздействий на пациента относится массаж. Массаж-это медицинская услуга, согласно Постановлению Правительства РФ от 16.04.2012 №291 «О лицензировании медицинской деятельности» требует получение лицензии на осуществление медицинской деятельности по профилю «Медицинский массаж» Из информации, указанной на сайте <http://exomassage.ru> следует, что принцип работы ЭКЗОмассажа заключается в применении сверхслабых электромагнитных импульсов, воздействующих на тело человека, носящихся к физиотерапевтической методике лечения. В соответствии Приказа Министерства здравоохранения РФ от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» в классе раздела «В» обозначают перечень медицинских специальностей: 054-физиотерапия. В соответствии с приказом Министерства здравоохранения РФ от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам, составляющим виды медицинской деятельности, относятся:

«Код услуги 1	Наименование медицинской услуги 2
A21.01.002	Массаж лица медицинский
A21.01.001	Общий массаж медицинский
A21.01.003.001	Массаж воротниковой области
A21.01.004	Массаж верхней конечности медицинский
A21.03.002	Массаж при заболеваниях позвоночника
A21.03.007	Массаж спины медицинский
A21.03.002.004	Массаж пояснично-крестцового отдела позвоночника

В01.054.001 Осмотр(консультация)врача-физиотерапевта
А17.01.002.005 Воздействие другими физиотерапевтическими факторам(лимфомодуляция)

В Едином реестре лицензий Росздравнадзора сведения о наличии лицензии у Международного оздоровительного центра Олега Шадского отсутствуют. Также отсутствуют сведения об организациях, имеющих лицензию на медицинскую деятельность по указанному адресу: Республика Башкортостан, г.Уфа, ул.Пушкина, 45/2. Дополнительно сообщаем, что на сайте Экзомассаж доктора Шадского(<http://exomassage.ru>) размещена лицензия №ЛО-77-01-009538 на медицинскую деятельность другой организации, статус которой - не действует, а именно лицензия предоставленная ООО «Дентстар Санкт-Петербург»(ИНН 7813377687, ОГРН 1077847374780), адрес: 119590, г.Москва, ул.Минская, д.1Г, корпус 4, офис 25. Согласно Федеральному закону от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» передача лицензии другому юридическому лицу не допускается.

Из изложенного следует, что в представленном рекламном материале рекламируются медицинские услуги, а также методы профилактики и лечения»

На момент рассмотрения дела у ИП <...> отсутствуют правоустанавливающие документы на осуществление медицинской деятельности.

Документального подтверждения наличия медицинской лицензии ИП <...> не представлено.

Также было установлено, что ИП <...> является рекламораспространителем, согласно представленному договору аренды нежилого помещения от 05.02.2016г.и дополнительного соглашения о продлении срока договора аренды от 05.02.2016г.(вх.№7087 от 28.04.2021г.),(вх.№7527 от 11.05.2021г.).

В связи с вышеизложенным, Комиссией принято решение дополнительно вменить п.7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.7 ст.7 Федерального 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 со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований п.7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» ответственность несет рекламодаделец и рекламораспространитель.

В соответствии с п.1 ст.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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- адресована неопределенному кругу лиц;

-направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Комиссией Башкортостанского УФАС России по делу №002/05/24-328/2021

было принято решение: дополнительно вменить пункт 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», признать указанную рекламу ненадлежащей; признать ИП <...> рекламодателем рекламы, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации «О рекламе» не выдавать, т.к. была представлена фотография об устранении нарушения (вх.№6374 от 19.04.2021г.)

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 11.05.2021г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ИП <...> рекламодателем рекламы.
2. Признать ненадлежащей рекламу:



размещенной на фасаде дома, расположенного по адресу г. Уфа, ул. Пушкина, д. 45/2, рекламодатель и рекламодатель – ИП <...>, так как она нарушает часть 7 статьи 24 и пункт 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

3. В соответствии с п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать, т.к. была представлена фотография об устранении нарушения(вх.№6374 от 19.04.2021г.).

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения административного дела по ч.5 ст.14.3 КоАП РФ в отношении ИП <...>

Решение изготовлено в полном объеме 18.05.2021г.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>