

<...>

<...>

Заявитель: <...>

РЕШЕНИЕ

(по делу № 002/05/24-1186/2021)

08.07.2021 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Решение в полном объеме изготовлено «09» июля 2021 года

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

Председатель Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

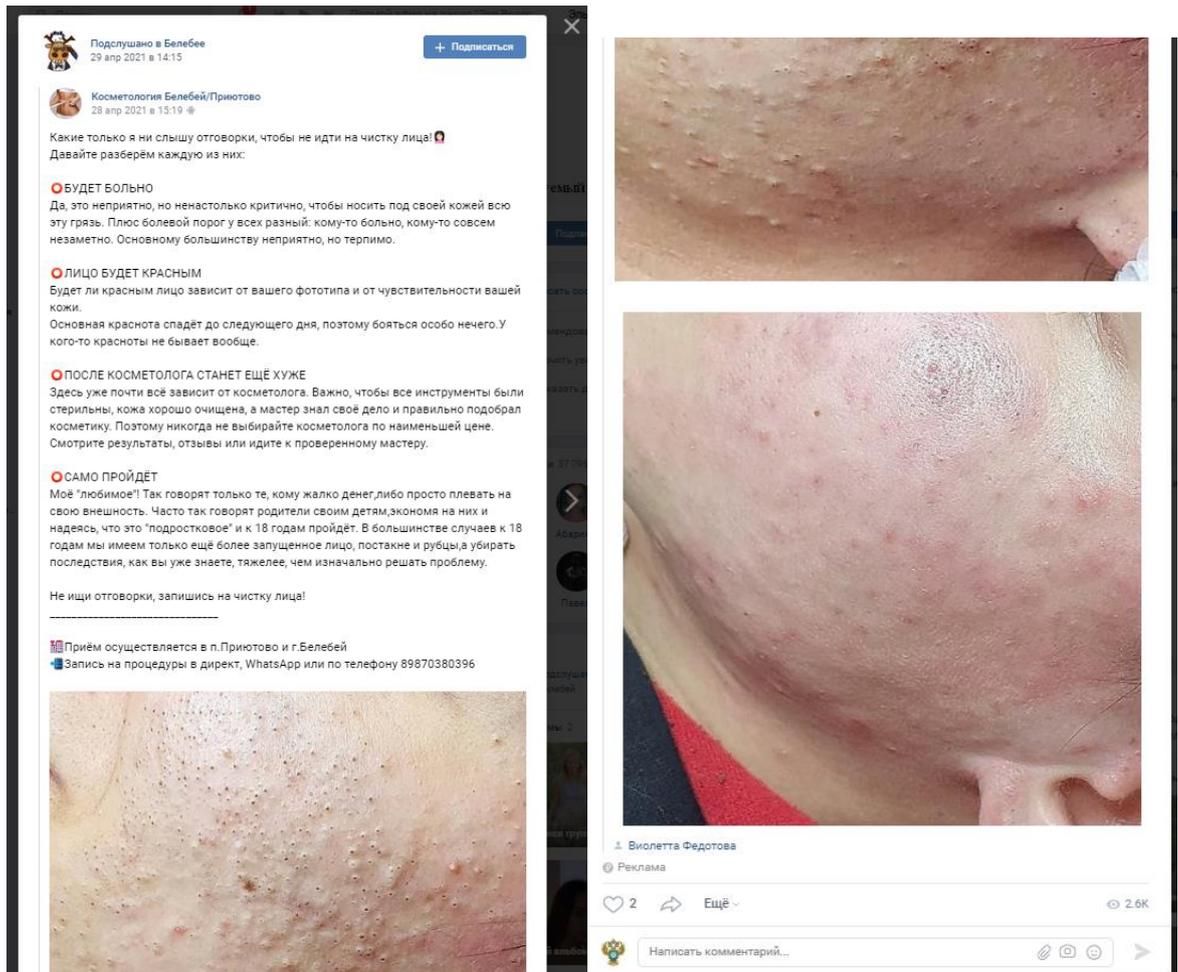
<...><...>;

рассмотрев обращение гражданина (от 29.04.2021 № 45-200998), поступившее посредством электронной почты (вх. № 7261 от 29.04.2021, срок рассмотрения продлен) указывающее на наличие признаков нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (УФАС по РБ) посредством электронной почты поступило обращение гражданина (от 29.04.2021 № 45-200998) (вх. № 7261 от 29.04.2021, срок рассмотрения продлен) указывающее на наличие признаков нарушения ФЗ «О рекламе».

В информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте социальной сети «В Контакте» <https://vk.com/podslyshanovbelebei> (сообщество «Подслушано в Белебее») 29.04.2021 года в 14:15 размещена информация с предложением услуг косметолога в п. Приютово и г. Белебей (https://vk.com/public60655091?w=wall-60655091_1080265) с признаками нарушения ФЗ «О рекламе».



В рамках рассмотрения обращения специалистами Башкортостанского УФАС России был осуществлен осмотр сайта социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/podslыshanovbelebei>, конкретно спорного информационного материала по адресу - https://vk.com/public60655091?w=wall-60655091_1080265, о чем составлен акт осмотра от 11.05.2021 года с приложением фотографий.

В результате осмотра установлено, что данная информация размещена по данному адресу.

С целью выяснения лица разместившего спорную рекламную информацию по адресу - https://vk.com/public60655091?w=wall-60655091_1080265, УФАС по РБ был подготовлен и направлен запрос в ООО «В Контакте». Также был направлен запрос оператору связи для выяснения владельца номера телефона указанного в тексте рекламы - +7(987) 038-03-96.

Из поступившего ответа оператора связи (ПАО «МТС») (вх. № 7748 от 12.05.2021, электронная почта) следует, что абонентский номер +7(987) 038-03-96 предоставлен <...> на основании договора об оказании услуг подвижной связи МТС от 29.06.2017 года.

ООО «В Контакте» представлена информация (вх. № 9059 от 01.06.2021, почта России и вх. № 9100 от 02.06.2021, электронная почта) из которой следует, что запись по указанному адресу размещена пользователем « » с персональной странице по адресу - <...>. Адрес электронной почты: <...>, номер телефона - <...>

Оператором связи (ПАО «Мегафон») представлена информация (вх. № 9909 от 16.06.2021, электронная почта), что абонентский номер <...> выделен <...> на

основании договора об оказании услуг связи от 17.02.2017 года. Копия договора, в связи с отсутствием в архиве, не предоставлена.

17.06.2021 года УФАС по РБ принято решение о возбуждении дела № 002/05/24-1186/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. К участию в деле привлечены:

- Заявитель:

- вх. 7261 от 29.04.2021.

- Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- рекламодатель - <...>;

Дополнительно антимонопольным органом подготовлен и направлен запрос в адрес Управления по вопросам миграции МВД по РБ для установления места жительства и место фактического проживания <...>.

Рассмотрение дела назначено на 08.07.2021 года.

08.07.2021 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе присутствовали:

- <...>

- <...>

Сторонами озвучена позиция по делу, представлены запрошенные сведения (документы и материалы) (вх. № 11317 и 11344 от 08.07.2021).

Из пояснения <...> следует, что абонентский номер +7(987) 038-03-96 указанный в содержании рекламы находится в пользовании <...>. Отношения к спорной рекламной информации гражданин не имеет, услуги указанные в рекламе не оказывает.

В свою очередь <...> подтвердила факт использования абонентского номера +7(987) 038-03-96 и пояснила, что деятельность, которую она оказывает, является косметическими процедурами, которые выражаются в нанесение на кожу клиентов различных косметических средств (крема, маски, скрабы и т.д.) для ухода за кожей лица. Оказанием медицинских услуг не занимается. Дополнительно <...> сообщено, что спорная рекламная информация в сообщество «Подслушано в Белебее» была распространена по её собственной инициативе.

На основании вышеизложенных пояснений, а также представленных в материалы дела сведений (документов и материалов), Комиссией было принято решение привлечь к участию в деле в качестве рекламодателя и рекламораспространителя гражданина <...>, дело не откладывать, так как она присутствовала на заседании Комиссии. Дело в отношении гражданина <...> прекратить.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что рекламная информация с предложением услуг косметолога в п. Приютово и г. Белебей:

Подслушано в Белебее
29 апр 2021 в 14:15

Косметология Белебей/Приотово
28 апр 2021 в 13:19

Какие только я ни слышу отговорки, чтобы не идти на чистку лица! Давайте разберём каждую из них:

- БУДЕТ БОЛЬНО**
Да, это неприятно, но не настолько критично, чтобы носить под своей кожей всю эту грязь. Плюс болевой порог у всех разный: кому-то больно, кому-то совсем незаметно. Основному большинству неприятно, но терпимо.
- ЛИЦО БУДЕТ КРАСНЫМ**
Будет ли красным лицо зависит от вашего фототипа и от чувствительности вашей кожи. Основная краснота спадёт до следующего дня, поэтому бояться особо нечего. У кого-то красноты не бывает вообще.
- ПОСЛЕ КОСМЕТОЛОГА СТАНЕТ ЕЩЕ ХУЖЕ**
Здесь уже почти всё зависит от косметолога. Важно, чтобы все инструменты были стерильны, кожа хорошо очищена, а мастер знал своё дело и правильно подобрал косметику. Поэтому никогда не выбирайте косметолога по наименьшей цене. Смотрите результаты, отзывы или идите к проверенному мастеру.
- САМО ПРОЙДЁТ**
Моё "любимое"! Так говорят только те, кому жалко денег, либо просто плевать на свою внешность. Часто так говорят родители своим детям, экономя на них и надеясь, что это "подростковое" и к 18 годам пройдёт. В большинстве случаев к 18 годам мы имеем только ещё более запущенное лицо, постакне и рубцы, а убирать последствия, как вы уже знаете, тяжелее, чем изначально решать проблему.

Не ищи отговорки, запишись на чистку лица!

Приём осуществляется в п. Приотово и г. Белебей
Запись на процедуры в директ, WhatsApp или по телефону 89870380396

Вioletta Федотова
Реклама
2
Ещё
2.6k
Написать комментарий...

размещенная в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/podslushanovbelebei> (сообщество «Подслушано в Белебее») 29.04.2021 года в 14:15 (https://vk.com/public60655091?w=wall-60655091_1080265) нарушает пункт 7 статьи 7 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.

По смыслу законодательного определения рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок. Иными словами, реклама призвана выделить рекламируемый объект из ряда других объектов и

привлечь к нему внимание, а также побуждать лиц из числа неопределенного круга, среди которых распространялась реклама, обратиться за приобретением товара.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками:

- распространена в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте социальной сети «В Контакте» - <https://vk.com/podslyshanovbelebei> (сообщество «Подслушано в Белебее»);
- является общедоступной для восприятия неопределенного круга лиц (пользователей сети интернет);
- направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности (услуги косметолога) и способствует формированию интереса к реализуемым товарам и их продвижению на рынке;

Рассматриваемая информация содержит положительную оценку потребительских свойств и качеств, реализуемых хозяйствующим субъектом услуг формируя и поддерживая потребительский интерес («Не ищи отговорки, запишись на чистку лица!»).

- объектом рекламирования, являются медицинские услуги – «косметология»;
- целью распространения рекламы является увеличение спроса на рекламируемый товар (услуги).

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 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. 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.

Номенклатура медицинских услуг, утвержденная приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 N 804н (Номенклатура), представляет собой перечень медицинских услуг, разделенных на два класса: «А» и «В».

Класс «А» включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение.

В классе «А» зарегистрирована в том числе медицинская услуга: Очищение кожи лица и шеи (A14.01.005).

Класс «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В соответствии с номенклатурой вид деятельности «косметология» относится к медицинской специальности, включен в класс раздела «В» код 008 - дерматовенерология и косметология.

В соответствии с пунктом 2 Порядка оказания медицинской помощи по профилю «Косметология», утвержденного Приказом Минздравсоцразвития России от 18.04.2012 N 381н медицинская помощь по профилю «Косметология» включает комплекс лечебно-диагностических и реабилитационных мероприятий,

направленных на сохранение или восстановление структурной целостности и функциональной активности покровных тканей человеческого организма (кожи и ее придатков, подкожной жировой клетчатки и поверхностных мышц).

Разделы класса «В» обозначают определенный тип медицинской услуги. В класс «В» включен, в том числе раздел 01 - врачебная лечебно-диагностическая.

В разделе 01 класса «В» зарегистрированы, в том числе медицинские услуги: Прием (осмотр, консультация) врача-косметолога первичный (код В01.008.003); Прием (осмотр, консультация) врача-косметолога повторный (код В01.008.004).

Также согласно Приказу Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 18.04.2012 № 381н (ред. от 21.02.2020) «Об утверждении Порядка оказания медицинской помощи населению по профилю «косметология» медицинская помощь по профилю «косметология» включает комплекс лечебно-диагностических и реабилитационных мероприятий, направленных на сохранение или восстановление структурной целостности и функциональной активности покровных тканей человеческого организма (кожи и ее придатков, подкожной жировой клетчатки и поверхностных мышц). Оказание медицинской помощи по профилю «косметология» включает: диагностику и коррекцию врожденных и приобретенных морфофункциональных нарушений покровных тканей человеческого организма. Также косметологическая чистка лица должна проводиться в манипуляционной, оснащенной медицинским оборудованием в соответствии со стандартом оснащения утвержденного данным приказом.

Указание в рекламе способов воздействия на организм человека, схожих с наименованием медицинских услуг, содержащихся в Номенклатуре, позволяет квалифицировать такую рекламу в качестве рекламы медицинских услуг, при отсутствии в такой рекламе иной информации, позволяющей выделить иные объекты рекламирования, в том числе при отсутствии в рекламе раскрытия содержания того или иного метода профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации.

Письмом территориального органа Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения по Республике Башкортостан (вх. № 8614 от 26.05.2021, электронная почта и вх. № 8722 от 27.05.2021, почта России) в ответ на запрос антимонопольного органа, также сообщено, что указанный рекламный материал содержит рекламу медицинских услуг.

Содержание данной рекламы направлено на привлечения внимания к медицинским услугам.

Рассматриваемая реклама не содержит пометки о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Таким образом, указанная реклама нарушает часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

<...> факт нарушения не оспаривается.

Вместе с тем, Комиссия, обращает внимание на тот факт, что <...> не обладает лицензией на осуществление медицинских услуг. Доказательств иного в материалы дела не представлено.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Реклама деятельности, подлежащей лицензированию, при отсутствии у организации или индивидуального предпринимателя лицензии на осуществление такой деятельности, ФЗ «О рекламе» не допускается.

На основании вышеизложенного, Комиссией принято решение переквалифицировать нарушение с части 7 статьи 24 на пункт 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», так как рассматриваемая информация содержит рекламу медицинских услуг, но <...> не обладает лицензией на осуществление такой деятельности

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

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

<...> выступила рекламодателем данной рекламы, лицом, в чьих интересах было осуществлено распространение и размещение данной рекламы, а также лицом, осуществившем распространение рекламы, то есть рекламодателем.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 54 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 <...> не выдавать, так как на

момент принятия решения указанная реклама в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте социальной сети «В контакте» <https://vk.com/podslyshanovbelebei> (сообщество «Подслушано в Белебее») более не распространяется (акт от 08.07.2021 года).

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

РЕШИЛА:

1. Привлечь к участию в деле в качестве рекламодателя и рекламораспространителя гражданина <...>

2. Дело № 002/05/24-1186/2021 в отношении <...> прекратить.

3. Переквалифицировать нарушение с части 7 статьи 24 на пункт 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

4. Признать рекламную информацию с предложением услуг косметолога в п. Приютово и г. Белебей, размещенную в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте социальной сети «В Контакте» <https://vk.com/podslyshanovbelebei> (сообщество «Подслушано в Белебее») 29.04.2021 года в 14:15 (https://vk.com/public60655091?w=wall-60655091_1080265) ненадлежащей, поскольку она нарушает требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

5. В соответствии с пунктом 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с тем, что на момент вынесения решения реклама более не распространяется, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

6. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении <...>

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

Председатель Комиссии

Ю.А. Дудина

Члены Комиссии

Р.Р. Хасанов

Э.Э. Бадретдинова