

**ИП <...> (Морской курорт в парке
Аксакова «Экосоль»)**

450057, г. Уфа, ул. Новомостовая, д. 9, к.3

РЕШЕНИЕ

(по делу № 002/05/24-2981/2020)

15.04.2021 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

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

Председателя 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:

Сотрудниками Башкортостанским УФАС России в рамках осуществления своих полномочий по государственному надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе была выявлена информация следующего содержания:



(на стене строения расположенного по адресу ул. Новомостовая, д. 9 к. 3)



(на штендере в саду культуры и отдыха им. С.Т. Аксакова, напротив входа расположенного по ул. Новомостовая)

Вышеуказанная реклама направлена на привлечение внимания и продвижения на рынке услуг реализуемых хозяйствующим субъектом под наименованием «Эко Соль», расположенного по адресу: г. Уфа, ул. Новомостовая, д. 9 к. 3. (акт осмотра наружной рекламы от 06.10.2020).

Указанная рекламная информация имеет признаки нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

12.11.2020 года УФАС по РБ вынесено определение о возбуждении дела № 002/05/24-2981/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 26.11.2020 года.

26.11.2020 Комиссия УФАС определила:

1. Отложить рассмотрение дела № 002/05/24-2981/2020 на 10.12.2020 года.
2. Запросить документы повторно.

10.12.2020 года представитель вышеуказанного хозяйствующего субъекта на рассмотрении дела не присутствовал. Ходатайств не поступало. Доказательств надлежащего извещения не имеется.

10.12.2020 года Комиссия УФАС определила:

1. Отложить рассмотрение дела № 002/05/24-2981/2020 на 23.12.2020 года.
2. Запросить документы повторно.

23.12.2020 года представитель вышеуказанного хозяйствующего субъекта на рассмотрении дела не присутствовал. Ходатайств не поступало. Доказательств надлежащего извещения не имеется.

В соответствии с абзацем 3 пункта 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела может быть приостановлено антимонопольным органом в случае необходимости установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Течение срока при приостановлении дела прерывается и продолжается с даты возобновления дела.

03.02.2021 года посредством электронной почты (вх. № 1611 от 03.02.2021 г.) Администрацией Кировского района ГО г. Уфа представлены сведения, согласно

которым хозяйственную деятельность по адресу: г. Уфа, ул. Новомостовая, д. 9, к. 3 осуществляет ИП <...>

С целью установления местонахождения ИП <...> 10.02.2021 года Управлением ФАС по РБ был запрос в Управления по вопросам миграции МВД по РБ (исх. № 6/1514 от 10.02.2021 г.).

18.03.2021 года УВМ МВД по РБ в адрес Башкортостанского УФАС представлены сведения о месте регистрации <...> (вх. № 4186 от 18.03.2021 г.)

В связи с получением информации на запрос от Администрации Кировского района ГО г. Уфа РБ и Управления по вопросам миграции МВД по Республике Башкортостан, основания для дальнейшего приостановления производства по делу отсутствуют.

31.03.2021 года Комиссия Башкортостанского УФАС определила:

1. Рассмотрение дела № 002/05/24-2981/2020 возобновить.
2. Назначить дело к рассмотрению на 15.04.2021 года.
3. Запросить у ИП <...> необходимые сведения и материалы.

15.04.2021 года ИП <...> на заседании Комиссии не присутствовал. Ходатайств в адрес антимонопольного органа не поступало. Между тем, Комиссия отмечает, что на электронную почту антимонопольного органа 31.03.2021 года поступило электронное письмо от <...> (вх. № 5088 от 31.03.2021 г.) в котором в частности указано, что спорная реклама демонтирована.

Комиссия отмечает что с даты возбуждения дела до даты заседания Комиссии прошло 155 дней (с учетом срока в течении, которого дело было приостановлено), при этом в ходе рассмотрения дела ИП <...> неоднократно уведомлялся о дате и месте рассмотрения дела. Кроме того, в материалах дела имеется уведомление о вручении определения о возбуждении дела № 002/05/24-2981/2020 датированное 15.12.2020 года.

Учитывая вышеизложенное, ИП <...> надлежаще уведомлен о дате и времени рассмотрения дела, тем самым ИП имеет возможность на реализацию права на защиту своих интересов в рамках рассмотрения дела о рекламе, однако данное право в ходе рассмотрения дела хозяйствующим субъектом реализовано не было.

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



(на стене строения расположенного по адресу ул. Новомостовая, д. 9 к. 3)



(на штендере в саду культуры и отдыха им. С.Т. Аксакова, напротив входа расположенного по ул. Новомостовая)

нарушает часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками: распространена наружным способом с использованием штендера и баннера; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемые соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности (услуги, реализуемые Морским курортом в парке Аксакова «Экосоль»); объектом рекламирования выступает товар (услуги) (спелеовоздействие, спелеотерапия и т.д.) реализуемые хозяйствующим субъектом; целью распространения рекламы является увеличение спроса на рекламируемую услугу.

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, диагностики и медицинского изделия:

- медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение;
- лечение - комплекс медицинских вмешательств, выполняемых по назначению медицинского работника, целью которых является устранение или облегчение проявлений заболевания или заболеваний либо состояний пациента, восстановление или улучшение его здоровья, трудоспособности и качества жизни;

С целью решения вопроса о наличии в вышеуказанном тексте рекламы объекта рекламирования в виде медицинских услуг УФАС по РБ 06.10.2020 (исх. №6/14088) был направлен запрос в Управление Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Республике Башкортостан (далее – Росздравнадзор по РБ).

В ответе от 27.10.2020 (вх. № 20396) на вышеуказанный запрос Росздравнадзор по РБ указал:

«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.

В соответствии с данным приказом к медицинским услугам, составляющим вышеуказанные виды деятельности, относятся:

Код услуги	Наименование медицинской услуги
1	2
A20.30.018	Спелеовоздействие

Прилагаемая к письму реклама «Соляная пещера ЭКОСОЛЬ Морской курорт в парке Аксакова. Показания для лечения в соляной пещере (Галотерапия) Патология органов дыхания (астма, бронхит, профилактика ОРВИ, гриппа); Лечение аллергии;

Кожные заболевания (дерматит, псориаз и т.д.). Какой эффект достигается при регулярном посещении соляной пещеры? Повышение иммунитета, восстановление сна, нормализация обмена веществ, ускорение адаптации приезжающих из других климатических зон и часовых поясов, ликвидация негативных последствий периода соревнований, восстановление и профилактика болезни «Усталости» у спортсменов, естественная мобилизация всех ресурсов организма» относится к медицинской деятельности, так как спелеотерапия (греч. *speleon* - пещера, *therapia* - лечение) - немедикаментозный способ лечения, разновидность климатотерапии. Суть метода заключается в лечении длительным пребыванием в условиях своеобразного микроклимата пещер, гротов, соляных копей, шахт. Спелеотерапия применяется для лечения больных с бронхиальной астмой и другими заболеваниями органов дыхания, гипертонической болезнью, заболеваниями суставов. Спелеотерапия, как отдельный метод лечения и как часть комплексной терапии, показана больным бронхиальной астмой в легкой и среднетяжелой атонической, инфекционно-аллергической и смешанной формах, хроническим бронхитом, хронической пневмонией, полинозом, аллергическим риносинуситом, аллергическими патологиями кожи, гипертонической болезнью I и II-A стадии.

Так, например, лечение спелеовоздействием входит в Стандарт санаторно-курортной помощи больным с болезнями органов дыхания, утвержденный приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 22.11.2004 №212.

Спелеотерапия противопоказана при тяжелых формах бронхиальной астмы и гипертонической болезни (а также при более легких формах при наличии частых кризов), дыхательной недостаточности и недостаточности кровообращения II стадии и выше, диффузном пневмосклерозе и бронхоэктазе кисты легкого. В этой связи бесконтрольное применение данного вида лечения несет угрозу причинения вреда жизни, здоровью, а в отдельных случаях может причинить вред жизни, здоровью граждан.

Согласно постановлению Правительства РФ от 16.04.2012 № 291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)» для их осуществления необходимо получение лицензии на медицинскую деятельность.

Спелеотерапия (спелеовоздействие) применяется специалистами со средним и высшим медицинским образованием, получившим дополнительную профессиональную подготовку по специальности «Физиотерапия», в этой связи для применения соляной шахты необходимо наличие лицензии на медицинскую деятельность по работам (услугам) по специальности «Физиотерапия».

Между тем, согласно информации размещенной на официальном сайте Росздравнадзора в разделе «Единый реестр лицензий» (<https://roszdravnadzor.gov.ru/services/licenses>) у ИП <...> отсутствует лицензия на осуществление медицинской деятельности по работам (услугам) по специальности «Физиотерапия».

В соответствии с частью 1 статьи 7 Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите

прав потребителей» потребитель имеет право на то, чтобы товар (работа, услуга) при обычных условиях его использования, хранения, транспортировки и утилизации был безопасен для жизни, здоровья потребителя, окружающей среды, а также не причинял вред имуществу потребителя. Требования, которые должны обеспечивать безопасность товара (работы, услуги) для жизни и здоровья потребителя, окружающей среды, а также предотвращение причинения вреда имуществу потребителя, являются обязательными и устанавливаются законом или в установленном им порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 2 ФЗ от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензирование отдельных видов деятельности осуществляется в целях предотвращения ущерба правам, законным интересам, жизни или здоровью граждан, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, обороне и безопасности государства, возможность нанесения которого связана с осуществлением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями отдельных видов деятельности. Осуществление лицензирования отдельных видов деятельности в иных целях не допускается.

ФЗ «О рекламе» содержит прямой запрет на рекламу товаров (услуг), на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений (пункт 7 статьи 7 ФЗ).

Рекламирование товаров (услуг) лицами не обладающими специальными лицензиями, несёт угрозу охраняемым ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» ценностям в виду побуждения у потребителей рекламы желания приобретения рекламируемых товаров (услуг) безопасность которых не гарантирована, в виду отсутствия специальной лицензии.

Согласно части 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7 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.

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

Исходя из объекта рекламирования, его расположения и места коммерческой деятельности хозяйствующего субъекта, а также в ходе рассмотрения дела установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем является ИП <...>

Исходя из вышеизложенного, Комиссией принято решение переqualифицировать содеянное ИП <...> с части 7 статьи 24 на пункт 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 44 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 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. № 1611 от 03.02.2021).

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 15.10.2020 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. Переквалифицировать содеянное ИП <...> с части 7 статьи 24 на пункт 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».
2. Признать рекламу:



(на стене строения расположенного по адресу ул. Новомостовая, д. 9 к. 3)



(на штендере в саду культуры и отдыха им. С.Т. Аксакова, напротив входа расположенного по ул. Новомостовая)

расположенную по адресу: г. Уфа, ул. Новомостовая, д. 9, к. 3, (акт осмотра наружной рекламы от 06.10.2020), ненадлежащей, поскольку она нарушает требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

3. 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.

4. 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 ИП <...>

Решение изготовлено в полном объеме 16.04.2020 года.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>