

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 3-01/08-2017

июня 2017 года г. Пенза, ул. Урицкого, 127

публичная часть решения объявлена 05 июня 2017 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев дело № 3-01/08-2017, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: по факту распространения рекламы медицинских услуг, содержащей признаки нарушения пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Пензенское УФАС России 10.03.2017 поступило заявление гр-на по поводу рекламы услуг массажа, распространяемой на сайте «Тринити». Из заявления следует, что услуги массажа оказываются в салоне красоты «Тринити» без соответствующей лицензии.

Пензенским УФАС России определением от 27.03.2017 по факту распространения на сайте рекламы медицинских услуг (массажа) возбуждено дело № 3-01/08-2017 по признакам нарушения пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» в отношении ООО как рекламодателя.

Из письменных пояснений ООО (от 12.04.2017 вх. №1345) следует, что Общество не является рекламодателем рассматриваемой рекламы, поскольку не оказывает деятельность по предоставлению услуг массажа и не заключало договоры на распространение рекламы на сайте homsbox.ru.

При рассмотрении дела установлено, что деятельность по размещению рекламных материалов на сайте homsbox.ru осуществляет индивидуальный предприниматель

ИП. 5.2017 ИП представил письменные пояснения, из которых следует, что реклама салона красоты «Тринити» была опубликована на сайте без согласования с администраторами салона красоты «Тринити» по вине специалиста службы технической поддержки его сайта (homsbox.ru).

Определением от 16.05.2017 ненадлежащий ответчик ООО «Тринити» заменен на надлежащего ответчика ИП К. К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен ИП

При рассмотрении дела №3-01/08-2017 было установлено, что совершенное правонарушение подлежит квалификации не по признакам нарушения пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», а по признакам нарушения пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Из представленных документов, Комиссия пришла к следующему выводу. В марте 2017 года распространялась информация салона красоты «Тринити» следующего содержания:

массаж спины и другие виды массажа только для Вас скидка до 73% от салона
соты «Тринити»!...1.Классический массаж: шея-спина-поясница 35 мин. 1
нс, 330 руб. вместо 500 руб. 3 сеанса, 750 руб. вместо 1500 руб. 5 сеансов,
) руб. вместо 2500 руб.; шейно-воротниковая зона 25 мин. 1 сеанс, 200 руб.
сто 350 руб. 3 сеанса, 600 руб. вместо 1050 руб. 5 сеансов, 1000 руб. вместо
) руб.; руки 25 мин. 1 сеанс, 150 руб. вместо 400 руб. 3 сеанса, 420 руб. вместо
) руб. 5 сеансов, 550 руб. вместо 1460 руб.; 2. Антицеллюлитный массаж:
ра-ягодицы 30 мин. 1 сеанс, 250 руб. вместо 450 руб. 3 сеанса, 700 руб. вместо
) руб. 5 сеансов, 1000 руб. вместо 2000 руб.; бедра-ягодицы-живот 40 мин. 1
нс, 300 руб. вместо 900 руб. 3 сеанса, 700 руб. вместо 1950 руб. 5 сеансов,
) руб. вместо 3300 руб.; Комплексное предложение: Массаж спины+массаж
1 сеанс, 390 руб. вместо 700 руб. 3 сеанса, 1090 руб. вместо 2700 руб. 5
нсов, 1690 руб. вместо 3500 руб. ... Массаж проводит квалифицированный
диалист с опытом работы более 5 лет. Мастер: Евгения Нефедова.
целлюлитный массаж: -стимулирует развитие «белков молодости» - эластина
ллагена. -улучшает циркуляцию. -обеспечивает лимф дренаж. -делает мышцы
ра и ягодиц более. Массаж СПИНЫ: -способствует нормализации сна, -
мшает иммунитет, -ускоряет регенеративные процессы, -улучшает функции
зной системы, -предупреждает преждевременное старение, -положительно
ет не только на поверхностные ткани, но и на внутренние органы и системы.
ДИЙ массаж тела: -способствует расслаблению и нормализации сна, -
жкает боли в суставах, -улучшает состояние кожи, -расслабляет организм
твенно и физически. Противопоказания: -При острых лихорадочных состояниях
сокой температуре. -Кровотечения и склонность к ним. -Болезни крови. -
йные процессы любой локализации. -Различные заболевания кожи, ногтей,
с. -При любых острых воспалениях кровеносных и лимфатических сосудов,
мбах, выраженном варикозном расширении вен. -Атеросклероз
иферических сосудов и сосудов головного мозга. -Аллергические
элевания с кожными высыпаниями. -Заболевания органов брюшной полости
клонностью к кровотечениям. -Опухоли. -Острое респираторное заболевание
З). -При расстройстве кишечных функций (тошнот)...Имеются
тивопоказания. Необходимо проконсультироваться у специалиста...».

ответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация,
пространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых
дств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на
влечение внимания к объекту рекламирования, формирование или
поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под
объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации,
лицо, исполнитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности
или мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.
Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять
следующим условиям, а именно:

1. Направлена для неопределенного круга лиц;

2. Привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;
3. Способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

Неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть
заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной

зоны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта ламирования.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного обращения в оборот.

Информация, распространяемая на сайте, содержит все определяющие признаки рекламы, позволяющие квалифицировать ее именно в этом качестве и отличить от информации нерекламного характера: предназначена для определенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: информирует и поддерживает интерес к объектам рекламирования и способствует продвижению на рынке аналогичных услуг (по своему характеру разовым вложением не является) следовательно, является рекламой.

Указанная реклама содержит указание на медицинскую услугу (массаж). Из письма Министерства здравоохранения Пензенской области (от 29.03.2017 № 32) следует, что согласно п.4 ст.2 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «О основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга, это – медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное значенное значение. Выполнение медицинских вмешательств осуществляется только медицинскими работниками.

Отнесении любого вида массажа к медицинскому массажу учитывается характер самой услуги (манипуляции), который предполагает наличие соответствующей квалификации, знаний и умений в области медицины у специалиста, оказывающего данную услугу, в целях исключения вреда здоровью человека.

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 №1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», к медицинским услугам относятся общий массаж, массаж рук, шеи, лица, волосистой части головы и т.д., классифицированные, преимущественно, по анатомическому признаку. Указанные виды массажа относятся к разделу 21 класса «А» медицинских услуг (лечение с помощью простых физических воздействий на пациента): А 21.01.001 – общий медицинский массаж, А 21.01.002 – массаж лица медицинский, А 21.01.003 – массаж шеи медицинский, А 21.01.004 – массаж рук медицинский, А 21.01.005 – массаж волосистой части головы медицинский; А 21.01.008 – массаж ног медицинский.

Таким образом, для оказания перечисленных выше медицинских услуг организациям и индивидуальным предпринимателям необходимо иметь лицензию на осуществление медицинской деятельности.

Согласно данным Министерства здравоохранения лицензия на указанные виды деятельности по адресу салона красоты «Тринити» не выдавалась.

В ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что салоном красоты «Тринити» в действительности не оказывается деятельность по предоставлению услуг массажа.

Также есть, в рассматриваемой рекламе содержатся не соответствующие действительности сведения об ассортименте товаров и о возможности их

обретения в определенном месте (массаж спины и другие виды массажа в зоне красоты «Тринити»).

В соответствии с письменной информацией, представленной ИП в Пензенское УФАС России, реклама салона красоты «Тринити» была опубликована на сайте без согласования с представителями салона красоты «Тринити» по вине специалиста службы технической поддержки его сайта (homsbox.ru).

Согласно части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной считается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока. Следовательно, вышеуказанная реклама не соответствует требованиям пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» и, в силу пункта 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 Федерального закона Российской Федерации о рекламе несет рекламодатель.

Согласно материалам по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателя и рекламораспространителя – индивидуального предпринимателя.

Выводом вышеизложенное и основываясь на фактических обстоятельствах дела, комиссия пришла к выводу, что индивидуальный предприниматель нарушил требования пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 1 Закона о рекламе, целями данного закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализации права потребителей получения добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов недобросовестной рекламы.

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения направляет лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное нарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно статье 33 Закона о рекламе предусмотрены полномочия антимонопольного органа на осуществление государственного надзора в сфере рекламы, в

ности, выдавать рекламодателям, рекламораспространителям, ламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

момент рассмотрения дела Комиссии Пензенского УФАС России обязательств устранения нарушения требований пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» индивидуальным предпринимателем представлено не было.

в связи с чем Комиссия Пензенского УФАС России считает целесообразным выдать предписания о прекращении нарушения требований рекламного законодательства.

В соответствии с частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателями, ламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ссылаясь на часть 2 пункта 1 статьи 33, часть 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

признать рекламу медицинских услуг (массажа), распространяемую ИП на сайте homsbox.ru в марте 2017 года, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Выдать индивидуальному предпринимателю предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Судебное решение изготовлено в полном объеме 15 июня 2017 года.

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