Управление Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми

РЕШЕНИЕ

31 января 2020 года

(изготовление решения в полном объеме)

23 января 2020 года

(оглашение резолютивной части)

№ 03-01/765

г. Сыктывкар

ООО «Медэстет»

Оплеснина ул., д. 15/6,

пом. 1.002, г. Ухта,

Республика Коми, 169311

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<…>;

рассмотрев дело № 011/05/24-798/2019, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Медэстет», адрес места нахождения: 169311, Республика Коми, г. Ухта, ул. Оплеснина, д. 15/6, пом. 1.002, ОГРН 1091102000406, ИНН 1102061692, КПП 110201001 (далее – ООО «Медэстет»)

по факту распространения на фасаде здания, расположенного по адресу: Республика Коми, г. Ухта, ул. Оплеснина, д. 15/6, около входа в стоматологический кабинет «Медэстет» информации следующего содержания: «Наши преимущества: *Восстановление разрушенного зуба от корня с использованием стекловолокна *Восстановление зуба после снятия коронки Наши преимущества: *3D пломбирование канала в зубе разогретой гуттаперчей (американская система) *Реставрация передних зубов всего за 1 день» с признаками нарушения требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие:

- заявителя, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела, направившего ходатайство о рассмотрении дела в свое отсутствие;

- ООО «Медэстет», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела;

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение <...> (далее – <...>, заявитель) от 03.11.2019 (вх. № О-97 от 05.11.2019) о ненадлежащей рекламе.

В результате рассмотрения материалов обращения установлено, что на фасаде здания, расположенного по адресу: Республика Коми, г. Ухта, ул. Оплеснина, д. 15/6, около входа в стоматологический кабинет «Медэстет» размещена конструкция с информацией следующего содержания: «Наши преимущества: *Восстановление разрушенного зуба от корня с использованием стекловолокна *Восстановление зуба после снятия коронки Наши преимущества: *3D пломбирование канала в зубе разогретой гуттаперчей (американская система) *Реставрация передних зубов всего за 1 день».

В связи с чем, принято решение о возбуждении в отношении ООО «Медэстет» дела № 011/05/24-798/2019 по признакам нарушения ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, о чем вынесено соответствующее определение № 03-01/9916 от 23.12.2019.

Из материалов дела № 011/05/24-798/2019 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с положениями, установленными 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:

- распространена посредством размещения на фасаде здания;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: восстановлению разрушенного зуба от корня с использованием стекловолокна, восстановлению зуба после снятия коронки, 3D пломбированию канала в зубе разогретой гуттаперчей, реставрации передних зубов, формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация является рекламой.

В соответствии с п. 4 ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н утверждена Номенклатура медицинских услуг, представляющая собой систематизированный перечень кодов и наименований медицинских услуг в здравоохранении.

Номенклатура содержит, в том числе следующие виды медицинских услуг:

- Восстановление зуба пломбой, А16.07.002;

- Восстановление зуба пломбой IV класс по Блэку с использованием стеклоиномерных цементов, А16.07.002.005;

- Восстановление зуба коронкой, А16.07.004;

- Пломбирование корневого канала зуба, А16.07.008;

- Пломбирование корневого канала зуба пастой, А16.07.008.001;

- Пломбирование корневого канала зуба гуттаперчивыми штифтами, А16.07.008.002;

- Восстановление зуба пломбировочными материалами с использованием анкерных штифтов, А16.07.031;

- Восстановление зуба коронкой с использованием композитной культевой

вкладки на анкерном штифте, А16.07.032;

- Восстановление зуба коронкой с использованием цельнолитой культевой вкладки, А16.07.033;

- Восстановление целостности зубного ряда съемными мостовидными протезами, А16.07.034;

- Протезирование частичными съемными пластиночными протезами, А16.07.035;

- Протезирование съемными бюгельными протезами, А16.07.036;

- Восстановление зуба штифтовым зубом, А16.07.052;

- Восстановление целостности зубного ряда несъемным консольным протезом, А16.07.056.

Из вышеизложенного усматривается, что рассматриваемая реклама является рекламой медицинских услуг.

В силу ч. 7 ст. 24 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.

Рассматриваемая реклама не содержит ни одного из предусмотренных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе видов предупреждений.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена в нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, несут и

рекламодатель, и рекламораспространитель.

Частью 8 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламопроизводитель несёт ответственность за нарушение требований частями 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

ООО «Медэстет» представило в материалы рекламного дела письменные пояснения, в которых указало, что содержание рассматриваемой рекламы было определено <…> (в <…> - <…>) ООО «Медэстет» <…> (далее – <…>); документы, опосредующие производство и распространение рассматриваемой рекламы, не сохранись по причине истечения сроков хранения; реклама была изготовлена в 2015 г. ИП <…>; реклама размещалась между оконными проемами стоматологического кабинета ООО «Медэстет».

Согласно Уставу ООО «Медэстет» предметом деятельности Общества является, в том числе медицинская деятельность: работы и услуги по специальности стоматология, работы и услуги по специальности рентгенология.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Медэстет».

ООО «Медэстет» указало, что рассматриваемая реклама с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе распространялась в период с 2015 г. по 2019 г., в 2020 г. реклама была изменена, текст рекламы дополнен информацией следующего содержания: «Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста».

В материалы рекламного дела представлена копия письма ИП <...> от 09.01.2020 № 47, согласно которому ИП <...> произведены работы по дополнению рассматриваемой рекламы информацией о предупреждении согласно ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе. В письме содержится фотография рекламы после внесения в неё изменений.

Таким образом, период распространения рассматриваемой рекламы с нарушением ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе: с 2015 г. по декабрь 2019 г.

ООО «Медэстет» указало, что причиной размещения рассматриваемой рекламы с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе явилось незнание должностными лицами Общества норм действующего законодательства о рекламе; должностным лицом Общества, ответственным за размещение рекламы, является <…> ООО «Медэстет» <...>.

В материалы рекламного дела представлены копия должностной инструкции <…>, копия приказа № <…> от <…> о вступлении <...> в должность <…> с <…>.

Согласно Уставу ООО «Медэстет» единоличным исполнительным органом Общества является генеральный директор, который руководит текущей деятельностью Общества.

Из материалов рекламного дела усматривается, что до <…> ООО «Медэстет» являлся <…> (далее – <…>).

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, произошло по вине ООО «Медэстет» и должностных лиц Общества: <…> (с <…> г. до <…>) и <…> (с <…> по <…>).

Из материалов рекламного дела усматривается, что ООО «Медэстет» и должностными лицами Общества – <…>, <…> – не предпринято должных мер, направленных на соблюдение требований законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, что и привело к нарушению.

Таким образом, ООО «Медэстет», <…> и <…> нарушены требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

ООО «Медэстет» в материалы рекламного дела представило ходатайство о применении к Обществу при рассмотрении дела об административном правонарушении положений ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ и замене административного штрафа на предупреждение.

Также ООО «Медэстет» ходатайствует о составлении протокола об административном правонарушении в отношении Общества и рассмотрении дела об административном правонарушении в отсутствие законного представителя ООО «Медэстет», а также просит обо всех процессуальных действиях уведомлять законного представителя Общества посредством СМС-информирования.

В соответствии с п. 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12 (далее – Регламент), Комиссия принимает мотивированное решение по делу, если в процессе рассмотрения дела не выявлено ни одно из обстоятельств, указанных в пунктах 3.48 - 3.56 настоящего Регламента. Резолютивная часть решения должна содержать, в том числе указание на необходимость применения мер ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В связи с чем, указанные ходатайства подлежат рассмотрению в рамках административного производства. Комиссия в рамках рассмотрения рекламного дела не правомочна разрешать подобные ходатайства.

Из материалов рекламного дела усматривается, что на дату вынесения решения факт распространения рассматриваемой рекламы с нарушением требований ч. 7 ст. 24 не имеет места.

В связи с чем, Комиссия сочла нецелесообразной выдачу ООО «Медэстет» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 – 43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Наши преимущества: *Восстановление разрушенного зуба от корня с использованием стекловолокна *Восстановление зуба после снятия коронки Наши преимущества: *3D пломбирование канала в зубе разогретой гуттаперчей (американская система) *Реставрация передних зубов всего за 1 день», распространённую путём размещения на фасаде здания, расположенного по адресу: Республика Коми, г. Ухта, ул. Оплеснина, д. 15/6, около входа в стоматологический кабинет «Медэстет», ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы ООО «Медэстет» (ОГРН 1091102000406, ИНН 1102061692, КПП 110201001) не выдавать, поскольку распространение рекламы, указанной в п. 1 настоящего решения, прекращено.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Медэстет» (ОГРН 1091102000406, ИНН 1102061692, КПП 110201001) дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми

УФАС России для возбуждения в отношении <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении <…> ООО «Медэстет» <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 31 января 2020 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ <…>

Члены Комиссии _____ <…>

_____ <…>