

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ

РЕШЕНИЕ

12 января 2012 года

(дата оглашения резолютивной части решения)

23 января 2012 года

(дата изготовления решения в полном объеме)

№ 03-01/353

Сыктывкар

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

<...>,

рассмотрев материалы дела № Р 44-11/11, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СуперДент» (далее – ООО «СуперДент») и ИП <...>ой (далее – ИП <...>а Е.М.) по факту распространения рекламы следующего содержания: «Одна улыбка на миллион... ООО «СуперДент» приглашает на прием Все виды стоматологических услуг, протезирование телефон 5-11-12, г. Сосногорск, Сосновский пер., 2» размещенной в газете «Наш Сосногорск» с признаками нарушения требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие:

- представителя ООО «СуперДент», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела Определением от 08.12.2011 № 03-01/8378 о продлении срока и отложении рассмотрения дела № Р 44-11/11, которое согласно уведомлению о вручении почтового отправления № 16700048959544 получено 15.12.2011;
- ИП <...>ой, надлежащим образом извещенной о времени и месте рассмотрения дела Определением от 08.12.2011 № 03-01/8378 о продлении срока и отложении рассмотрения дела № Р 44-11/11, которое согласно уведомлению о вручении почтового отправления № 16700048959520 получено 05.01.2012;

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) в ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе выявлен факт

распространения рекламы, размещенной на стр. 18 газеты «Наш Сосногорск» от 19.04.2011 следующего содержания: «Одна улыбка на миллион... ООО «СуперДент» приглашает на прием. Все виды стоматологических услуг, протезирование телефон 5-11-12, г. Сосногорск, Сосновский пер., 2» (далее – рассматриваемая реклама).

В соответствии с положениями п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, рекламой признается 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 и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена в печатном издании посредством размещения ее на стр. 18 газеты «Наш Сосногорск»;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – ООО «СуперДент», формирование и поддержание интереса к нему и оказываемым им услугам: всем видам стоматологических услуг, протезированию, приему, их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, размещенная в газете «Наш Сосногорск» № 16 (364) от 19.04.2011 на стр. 18, является рекламой.

Согласно ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе реклама лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультаций 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).

Согласно ч. 4 ст. 2 Закона о рекламе специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения. Рассматриваемая реклама не является явно не относящейся к рекламе медицинских услуг, следовательно, на нее распространяются требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

В письме Минфина РФ от 04.05.2008 № 03-01-15/5-137 разъяснено, что согласно Общероссийскому классификатору услуг населению, утвержденному Постановлением Госстандарта России от 28.06.1993 № 163, стоматологические услуги (коды 081401-081406) входят в подгруппу медицинских услуг.

Перечень работ (услуг) при осуществлении медицинской деятельности установлен в приложении к Положению о лицензировании медицинской деятельности, утвержденному Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.01.2007, где такие услуги как стоматология, стоматология детская, стоматология профилактическая, стоматология ортопедическая, стоматология терапевтическая, стоматология хирургическая поименованы отдельно друг от друга, что

предполагает получение лицензии на право оказания этих услуг с перечислением каждой.

Приказом Минздравсоцразвития РФ от 10.05.2007 № 323 (ред. от 09.09.2009) (далее – Приказ № 323) утвержден Порядок организации работ (услуг), выполняемых при осуществлении доврачебной, амбулаторно-поликлинической (в том числе первичной медико-санитарной помощи, медицинской помощи женщинам в период беременности, во время и после родов, специализированной медицинской помощи), стационарной (в том числе первичной медико-санитарной помощи, медицинской помощи женщинам в период беременности, во время и после родов, специализированной медицинской помощи), скорой и скорой специализированной (санитарно-авиационной), высокотехнологичной, санаторно-курортной медицинской помощи, а также Перечень указанных работ (услуг).

В указанный перечень включены работы (услуги), выполняемые при осуществлении амбулаторно-поликлинической медицинской помощи, в том числе при осуществлении специализированной медицинской помощи по:

- стоматологии;
- стоматологии детской;
- стоматологии ортопедической;
- стоматологии терапевтической;
- стоматологии хирургической.

В соответствии с Общероссийским классификатором услуг населению (утв. Постановлением Госстандарта РФ от 28.06.1993 № 163) зубопротезирование, а также консультативный прием врачами-специалистами относятся к услугам, оказываемым стоматологическими подразделениями (коды: 081405;081401).

В соответствии с приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 16.07.2001 № 268 «О введении в действие отраслевого классификатора «Сложные и комплексные медицинские услуги» прием (осмотр, консультация) – производимые по определенному плану действия врача при возникновении у пациента потребности в медицинской помощи, представляющие собой сложную или комплексную медицинскую услугу, дающие возможность составить представление о состоянии организма пациента, результатом которых является профилактика, диагностика или лечение определенного заболевания, синдрома. В соответствии с указанным классификатором, где в соответствии с установленным перечнем медицинских специальностей перечислен каждый вид медицинской услуги по приему (осмотру, консультации) врача-специалиста в соответствии с классовыми разделами (коды с 01.001.01 по 01.068.02), услуга прием врача входит в раздел 01 «Услуги врача лечебно-диагностические».

В соответствии с Приказом Министерства здравоохранения РФ от 10.04.2001 № 113 «О введении в действие отраслевого классификатора «Простые медицинские услуги» протезирование является медицинской услугой (16.07.006 «Протезирование зубов с использованием имплантата» и 16.07.026 «Протезирование съёмными протезами»).

Согласно информации Министерства здравоохранения Республики Коми, представленной в адрес Коми УФАС России письмом № 01-33/5842 от 28.03.2011 (вх. № 1405 от 31.03.2011), в соответствии с Приказом Министерства здравоохранения РФ от 10.04.2001 № 113 «О введении в действие отраслевого классификатора «Простые медицинские услуги» утверждены простые медицинские услуги: 16.07.006 «Протезирование зубов с использованием имплантата»; 16.07.026 «Протезирование съёмными протезами».

Таким образом, все виды стоматологических услуг, услуги по протезированию, приему, оказываемые ООО «СуперДент», относятся к медицинским услугам,

следовательно, реклама таких услуг должна осуществляться с учетом требований, установленных п. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

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

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства РФ.

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

Частью 6 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что ответственность за распространение рекламы, не соответствующей требованиям ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе несет рекламодатель.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за распространение рекламы, не соответствующей требованиям ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

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

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара, либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

На основании свидетельства о регистрации средства массовой информации «Наш Сосногорск» ПИ № ФС 3 – 0828 от 30 мая 2008 учредителем газеты «Наш Сосногорск» является ИП <...>а Е.М.

В материалах рекламного дела имеется копия счета № 272 от 23.03.2011 г. и копия акта выполненных работ № 272 от 23.03.2011 размещения информационных материалов, заверенная подписями и печатями ООО «СуперДент» и ИП <...>ой Е.М., согласно которым заказчиком рекламы и плательщиком за ее размещение в газете «Наш Сосногорск» № 16 от 19.04.2011 является ООО «СуперДент», а исполнителем и получателем денежных средств является ИП <...>а Е.М.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «СуперДент», распространителем и рекламопроизводителем является ИП <...>а Е.М.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела № Р 44-11/11 установлено, что по вине ООО «СуперДент» и ИП <...>ой Е.М. произошло нарушение требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Из материалов рекламного дела № Р 44-11/11 усматривается, что со стороны ИП <...>ой Е.М. и ООО «СуперДент» должных мер по контролю соответствия рассматриваемой рекламы требованиям ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе не принято, что повлекло нарушение рекламного законодательства.

Таким образом, по вине ООО «СуперДент» и ИП <...>ой Е.М. нарушены требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Из материалов рекламного дела следует, что территория распространения рассматриваемой рекламы - г. Сосногорск, Сосногорского района Республики Коми.

ООО «СуперДент» представлено в материалы рекламного дела возражение на

определение Коми УФАС России от 15.11.2011 № 03-01/7565 о возбуждении дела № Р 44-11/11 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 6128 02.12.2011).

В своем возражении ООО «СуперДент» указывает, что <...>, являющаяся должностным лицом (на основании Решения № 3 учредителя ООО «СуперДент» о назначении на должность директора ООО «СуперДент» <...>), была признана виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3. Кодекса об административных правонарушениях и подвержена наказанию в виде административного штрафа в размере 4000 рублей Постановлением мирового судьи Промышленного судебного участка г. Сосногорска по делу № 5-980/2011 от 27.09.2011 (копия постановления имеется в материалах рекламного дела). Также ООО «СуперДент» ссылается на ч. 5 ст. 4.1 Кодекса об административных правонарушениях РФ, согласно которой никто не может нести административную ответственность дважды за одно и то же административное правонарушение, в связи с чем считает определение от 15.11.2011 № 03-01/7565 о возбуждении дела № Р 44-11/11 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе незаконным и необоснованным.

Довод ООО «СуперДент» о незаконности и необоснованности определения от 15.11.2011 № 03-01/7565 Комиссией отклоняется в силу нижеследующего. Возбуждение дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе определением от 15.11.2011 № 03-01/7565 не свидетельствует о повторном привлечении к административной ответственности за одно и то же правонарушение. В ходе рассмотрения рекламного дела Комиссия устанавливает, имела ли место ненадлежащая реклама, в случае подтверждения факта нарушения, передает в отношении виновных лиц материалы уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о привлечении к административной ответственности. К административной ответственности в обязательном порядке привлекаются должностные и юридические лица. Поскольку в отношении должностного лица ООО «СуперДент» - <...>, вопрос о привлечении к административной ответственности разрешен мировым судьей Промышленного судебного участка г. Сосногорска, Комиссия, руководствуясь ч. 5 ст. 4.1 КоАП РФ, не передает материалы в отношении <...> уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для решения вопроса о привлечении ее к административной ответственности.

Определение от 15.11.2011 № 03-01/7565 содержит обоснование возбуждения дела, вынесено в соответствии с установленными требованиями и в рамках компетенции антимонопольного органа.

Из материалов рекламного дела следует, что <...>, являющаяся должностным лицом ООО «СуперДент», была привлечена к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе по факту размещения рекламы в газете «Наш Сосногорск» № 35 от 01.09.2011 года на стр. 13 следующего содержания: «ООО «СуперДент» приглашает на прием. Все виды стоматологических услуг, протезирование телефон 5-11-12 г. Сосногорск, Сосновский пер., 2 одна улыбка на миллион...»

В соответствии со ст. 2.1. п. 3 Кодекса об административных правонарушениях РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

ООО «СуперДент» в своем возражении на определение Коми УФАС России от 15.11.2011 № 03-01/7565 о возбуждении дела № Р 44-11/11 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 6128 02.12.2011) указывает, что после 01 сентября 2011 года реклама ООО «СуперДент» в газете «Наш

Сосногорск» не печаталась, однако доказательств, подтверждающих прекращение распространения рекламы в материалы рекламного дела не представлено.

В связи с изложенным, Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи рекламодателю ООО «СуперДент», рекламораспространителю и рекламопроизводителю ИП <...>ой Е.М. предписаний 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.п. 1, 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-44 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. 3.55 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС РФ от 28.12.2007 № 453, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Одна улыбка на миллион... ООО «СУПЕРДЕНТ» приглашает на прием. Все виды стоматологических услуг, протезирование телефон 5-11-12, г. Сосногорск, Сосновский пер., 2», размещенную на странице 18 № 16 (364) газеты «Наш Сосногорск» от 19.04.2011, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО «СуперДент» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения указанной в п. 1 Решения ненадлежащей рекламы.

3. Выдать ИП <...>ой предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения указанной в п. 1 Решения ненадлежащей рекламы.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ООО «СуперДент» дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ИП <...>ой Е.М. дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 23 января 2012 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия.