

резюлютивная часть оглашена 23 декабря 2010г. г. Ижевск
изготовлено в полном объеме 13 января 2011г.

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

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: <...>– старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует); <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует); <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, кворум соблюден, рассмотрев дело № СЮ04-03/2010-234Р, возбужденное в отношении ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» по факту распространения на стене здания, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, 110 (слева от входа в стоматологический салон «Улыбка», между проемами окон первого и второго этажей) рекламы стоматологических услуг с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе,
в присутствии
директора ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» <...>,
<...>,

УСТАНОВИЛА:

В ходе контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) 19 ноября 2010 года установлено, что на стене здания, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, 110 (слева от входа в стоматологический салон «Улыбка», между проемами окон первого и второго этажей) распространяется реклама следующего содержания: «•все виды протезирования зубов •исправление прикуса в любом возрасте •консультация кандидатов мед. наук •лечение зубов, десен и заболеваний слизистой оболочки полости рта •оказание помощи при острой зубной боли •качественно •безболезненно •по доступным ценам УЛЫБКА Стоматологический салон ООО «Эстет-Сервис», тел. 37-50-11».

В ходе мероприятия была осуществлена фотосъемка рекламы с помощью цифровой фотокамеры Konica Minolta Dimage Z3, по результатам мероприятия составлен акт б/н от 19.11.2010г.

Деятельность по оказанию стоматологических услуг в стоматологическом салоне «Улыбка», расположенном по адресу: ул. 40 лет Победы, 110 г. Ижевска, осуществляет ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» (ИНН 1831082276, ОГРН 1021801153857).

03.12.2010г. Удмуртским УФАС России в отношении ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» было возбуждено производство по делу № СЮ04-03/2010-234Р по факту распространения на стене здания, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, 110 (слева от входа в стоматологический салон «Улыбка», между проемами окон первого и второго этажей) рекламы стоматологических услуг с признаками нарушения ч.7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О

рекламе». Рассмотрение дела № СЮ04-03/2010-234Р было назначено на 23 декабря 2010 года в 15 часов 00 мин.

Во исполнение определения № СЮ04-03/2010-234Р о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 03.12.2010г. ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» письмом вх.№ 13623 от 17.12.2010г. представило в адрес Удмуртского УФАС России следующие документы: копии Лицензий на осуществление медицинской деятельности № ЛО-18-01-000426 от 15.06.2010г. и № ЛО-18-01-000123 от 22.09.2008г.; копию Лицензии на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) № 18.УЦ.05.002.Л.000032.08.08 от 11.08.2008г.; прейскурант цен в стоматологическом салоне ООО «Эстет-Сервис» на общие виды работ, виды работ на терапевтическом приеме, виды работ на хирургическом приеме (без учета анестезии), виды работ на ортодонтическом приеме, виды работ на ортопедическом приеме, виды зуботехнических работ, утвержденный директором ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» 01.11.2010г.; копию Договора № 12974 аренды объекта муниципального нежилого фонда с приложением Акта приема-передачи к данному Договору и Дополнительного соглашения на внесение изменений в договор аренды № 12974 на нежилое помещение по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, улица 40 лет Победы, дом 110; копию Договора № 73 на выполнение работ от 09.12.2004г.; копию Акта № 73 от 22.12.2004г. на выполнение работ-услуг; фотосъемки от 11.12.2008г.; постановление ФАС ПО от 13.11.2008г. по делу № А65-6118/2008-СА3-36; информацию об ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС»; письменные пояснения.

Согласно письменным пояснениям ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС», Общество считает возбуждение производства по признакам нарушения п.7ст.24 Федерального закона «О рекламе» незаконным по следующим основаниям:

1. отсутствует факт совершения обществом вменяемого правонарушения. В соответствии с пунктами 2 и 3 части 1 ст. 3 ФЗ "О рекламе", в целях названного Закона, услугой, как объектом рекламирования, является продукт деятельности, предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. В силу ч. 7 ст. 24 Федерального 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 консультации специалистов.

Согласно приказу МЗ РФ от 22.01.2001 г. N 12, медицинская услуга - это мероприятие или комплекс мероприятий, направленных на профилактику заболеваний, их диагностику и лечение, имеющих самостоятельное законченное значение и определенную стоимость.

Следовательно, продукты деятельности, не предназначенные для продажи, обмена или иного введения в оборот, не являются объектами рекламирования, а их упоминание в рекламе не является их рекламой. Применительно к обществу, продуктами, предназначенными для продажи, обмена или иного введения в оборот необходимо считать услуги, заявленные им в Прейскуранте. И соответственно услуги, не заявленные обществом к продаже, не являются и не могут являться объектами рекламирования. Протезирование зубов, исправление прикуса, консультация кандидатов мед.наук, лечение зубов, десен и заболеваний слизистой оболочки полости рта, оказание помощи при острой зубной боли в прейскуранте общества в качестве оказываемых услуг не заявлены. Следовательно, объектами рекламирования указанные объекты не являются, и их

упоминание в рекламе не является рекламой стоматологических медицинских услуг.

2. для того, чтобы квалифицировать содержащуюся в сообщении информацию как медицинскую услугу, надо установить, что она является стоматологической услугой. То, что описано в сообщении не является стоматологическими услугами. Ни одно из словосочетаний в отдельности не является рекламой стоматологической услуги, указанные словосочетания рассчитаны на привлечение внимания к самому салону. Никакой другой информации о конкретной медицинской, стоматологической услуге указанная информация не содержит. Указанные в сообщении объекты не содержатся в номенклатуре работ и услуг в здравоохранении, утвержденной заместителем Министра здравоохранения и социального развития РФ от 12 июля 2004 года, не содержатся в номенклатуру относится к простой медицинской услуге, применяемой при оказании медицинской помощи.

3. зубопротезирование - проводятся в два этапа: врачебный и лабораторный, т.е. – это высокоточная технология только лабораторного этапа изготовления зубных конструкций и поэтому не имеет законченное самостоятельное значение и следовательно не может относиться к медицинским услугам.

Согласно Общероссийского классификатора видов экономической деятельности ОК 02201, введенного в действие постановлением Госстандарта РФ от 06.11.2001 г. N 454-ст (на период с 1 января 2008 до 1 января 2011 года введен в действие ОКВЭД ОК 029-2007 (КДЕС ред. 1.1) без отмены ОКВЭД ОК 029-2001 (КДЕС ред.1), раздел 85.13 "стоматологическая практика" не включает в себя изготовление зубных протезов и протезных приспособлений стоматологами-техниками, если они сами их не устанавливают. То есть технологии зубопротезирования не являются видом медицинской деятельности, так как завершение лечения проводится на врачебном этапе.

Исправление прикуса - является сложным и постепенным процессом, состоящим из нескольких этапов и производится только в специальных клиниках под контролем врача и соответственно не имеют противопоказания к применению.

Лечение зубов, десен и заболеваний слизистой оболочки полости рта, оказание помощи при острой зубной боли - в данном контексте подразумевает услуги врача определенной медицинской специальности - стоматолога и не требует консультации каких-либо еще специалистов для получения данных услуг.

Как указано в пояснениях ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС», из содержания рассматриваемого рекламного объявления следует, что применительно к содержанию п.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе» в данном случае объектом рекламы являются не конкретные медицинские стоматологические услуги или методы лечения, а виды деятельности по лечению зубов. Рассматриваемые сообщения о протезировании зубов, исправлении прикуса, о консультации кандидатами мед. наук, о лечении зубов, десен и заболеваний слизистой оболочки полости рта, об оказании помощи при острой зубной боли не должны сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, поскольку подразумевают услуги врача определенной медицинской специальности - стоматолога и не требует консультации каких-либо еще специалистов для получения данных услуг. Реклама услуг врача определенной медицинской специальности не может сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию либо о необходимости получения консультаций специалистов. Данный вывод согласуется с правовой позицией Федерального арбитражного

суда Поволжского округа, выраженной в постановлении от 13.11.2008г. по делу № А65-6118/2008.

Расположение информации о видах деятельности по лечению зубов направлено на поддержание интереса именно к стоматологическому салону.

В связи с вышеизложенным ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» просит прекратить производство по делу № СЮ04-03/2010-234Р по признакам нарушения п. 7 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

23.12.2010г. на заседании Комиссии директор ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях Общества, представленных в Удмуртское УФАС России письмом вх.№ 13623 от 17.12.2010г., дополнительно пояснив, что в 2004 году Обществом заказывалась и оплачивалась вывеска, по бухгалтерским документам данная информация проходила именно как вывеска, поэтому признание рассматриваемой информации рекламой является незаконным, что подтверждается также письмом ФАС России, определяющим разграничения между рекламой и вывеской. Услуги врача определенной специальности, в данном случае стоматолога, не должны сопровождаться фразой о консультации какого-либо еще специалиста, что подтверждается судебной практикой.

Также директор ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» пояснил, что в настоящее время спорная информация на здании по адресу: г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, 110 не распространяется, о чем свидетельствуют фотографии от 11.12.2008г., представленные в Удмуртское УФАС России.

Выслушав пояснения директора ООО «Эстет-Сервис», изучив материалы дела, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

В ходе контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) 19 ноября 2010 года установлено, что на стене здания, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, 110 (слева от входа в стоматологический салон «Улыбка», между проемами окон первого и второго этажей) распространяется реклама следующего содержания: «•все виды протезирования зубов •исправление прикуса в любом возрасте •консультация кандидатов мед. наук •лечение зубов, десен и заболеваний слизистой оболочки полости рта •оказание помощи при острой зубной боли •качественно •безболезненно •по доступным ценам УЛЫБКА Стоматологический салон ООО «Эстет-Сервис», тел. 37-50-11».

Согласно п. 1) ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Вышеуказанная информация, распространяемая на здании, расположенном по адресу: г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, 110, адресована неопределенному кругу лиц, привлекает внимание к стоматологическому салону «Улыбка» и оказываемым им услугам, направлена на формирование и поддержание интереса к ним, следовательно, является рекламой стоматологического салона «Улыбка» и оказываемых им стоматологических услуг.

Комиссией отклоняется довод ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС», что рассматриваемая информация не является рекламой.

Вывеска, в понятии ч.1 ст.9 Закона РФ от 07.02.1992г. № 2300-1 «О защите прав потребителей» и пункта 3.3.1. Правил регулирования отношений, возникающих в области размещения объектов наружной рекламы и информации в городе Ижевске, утвержденных решением Городской думы города Ижевска от 22.12.2006г. № 219, служит целям идентификации юридических лиц, индивидуализирует их как участников гражданского оборота и субъектов публично-правовых отношений, информирует о юридическом лице, месте его нахождения, режиме работы.

Информация «все виды протезирования зубов •исправление прикуса в любом возрасте •консультация кандидатов мед. наук •лечение зубов, десен и заболеваний слизистой оболочки полости рта •оказание помощи при острой зубной боли •качественно •безболезненно •по доступным ценам» не является обязательной информацией для потребителей, которая должна доводиться посредством вывески, так как не содержит сведений о лице, оказывающем стоматологические услуги, месте его нахождения, режиме работы. Целевое назначение данной информации - формирование у неопределённого круга лиц интереса к стоматологическим услугам (в данном случае к протезированию зубов,•исправлению прикуса,•лечению зубов, десен и заболеваний слизистой оболочки полости рта) и способствование продвижению услуг Общества на рынке стоматологических услуг.

Следовательно, рассматриваемая информация, размещенная на стене здания, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, 110 (слева от входа в стоматологический салон «Улыбка», между проемами окон первого и второго этажей), является рекламой стоматологического салона «Улыбка» и оказываемых им стоматологических услуг и отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе»

В соответствии с Договором аренды объекта муниципального нежилого фонда № 12974, Дополнительным соглашением на внесение изменений в данный договор и Актом приема-передачи к данному Договору от 05.07.2006г. ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» передано в аренду нежилое помещение по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, улица 40 лет Победы, дом 110 (этаж «1», литер «А») для использования под парикмахерскую и оказание стоматологических услуг.

Таким образом, ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» является рекламораспространителем рекламы стоматологических услуг, размещенной на стене здания, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, 110 (слева от входа в стоматологический салон «Улыбка», между проемами окон первого и второго этажей), как лицо, непосредственно осуществляющее ее распространение.

В соответствии с ч. 7 ст. 24 Федерального 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 консультации

специалистов, причём такому предупреждению должно быть отведено не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Согласно общероссийскому классификатору услуг населению ОК 002-93 (ОКУН), утвержденному Постановлением Госстандарт РФ от 28.06.1993 г. № 163, услуги, оказываемые стоматологическими подразделениями (код 081400), относятся к медицинским услугам (код 081000): консультативный прием врачами-специалистами, услуги по профилактике болезней, лечение зубов, лечение болезней полости рта, зубопротезирование, ортодонтия.

ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» выданы Лицензии на осуществление медицинской деятельности № ЛО-18-01-000426 от 15.06.2010г. и № ЛО-18-01-000123 от 22.09.2008г., согласно которым Общество вправе проводить (оказывать) следующие работы (услуги): при осуществлении доврачебной медицинской помощи по стоматологии ортопедической, рентгенологии, сестринскому делу, при осуществлении амбулаторно-поликлинической медицинской помощи, в том числе: при осуществлении специализированной медицинской помощи по ортодонтии, стоматологии детской, стоматологии хирургической, стоматологии терапевтической и стоматологии ортопедической.

В соответствии с прейскурантом цен, утвержденным в ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС», данное лицо осуществляет общие виды работ по стоматологии, виды работ на терапевтическом приеме, виды работ на хирургическом приеме (без учета анестезии), виды работ на ортодонтическом приеме, виды работ на ортопедическом приеме, виды зуботехнических работ.

Таким образом, услуги, приведенные в рассматриваемой рекламе (протезирование зубов, исправление прикуса, лечение зубов, десен и заболеваний слизистой оболочки полости рта), относятся к медицинским стоматологическим услугам.

В рекламе стоматологического салона «Улыбка» и оказываемых им стоматологических услуг, распространяемой на здании, расположенном по адресу: г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, 110, отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию данных услуг, что является нарушением части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Данные выводы подтверждаются сложившейся судебной практикой (решение Арбитражного суда Удмуртской Республики от 30.09.2010г. по делу № А71-9967/2010 А19 и постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 24.11.2010г. по делу № 17АП-11165/2010-АК).

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьями 14-18, частями 7, 8 и 11 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС», распространяя на стене здания, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, 110 (слева от входа в стоматологический салон «Улыбка», между проемами окон первого и второго этажей) рекламу стоматологических услуг без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, нарушило часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Учитывая, что ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» представлены фотографии, свидетельствующие, что на момент вынесения решения рассматриваемая

реклама не распространяется, и руководствуясь п. 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства от 17.08.2006г. № 508, Комиссия Удмуртского УФАС России считает нецелесообразным выдавать ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с добровольным устранением Обществом нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. № 508, п.п. 3.55, 3.55.1, 3.55.2, 3.55.3, 3.55.4, 3.55.5, 3.55.6 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС от 28.12.2007 г. № 453, Комиссия Удмуртского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «•все виды протезирования зубов •исправление прикуса в любом возрасте •консультация кандидатов мед. наук •лечение зубов, десен и заболеваний слизистой оболочки полости рта •оказание помощи при острой зубной боли •качественно •безболезненно •по доступным ценам УЛЫБКА Стоматологический салон ООО «Эстет-Сервис». тел. 37-50-11», распространяемую на стене здания, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, 110 (слева от входа в стоматологический салон «Улыбка», между проемами окон первого и второго этажей), без предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию стоматологических услуг, ненадлежащей, поскольку при её распространении нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» рекламораспространителем, нарушившим часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Не выдавать ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с добровольным устранением нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № СЮ04-03/2010-234Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «ЭСТЕТ-СЕРВИС» и виновного должностного лица Общества производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии
Члены Комиссии