

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении дела об административном правонарушении

№06-09/89-09

07.07.2009 г. Томск

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области Шевченко Владимир Иванович, рассмотрев протокол и материалы дела №06-09/89-09 об административном правонарушении, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Евродент» ОГРН 1047000156136, ИНН 7702000406, КПП 546002001.

Законным представителем юридического является директор, действующий на основании устава. Постановление вынесено в присутствии законного представителя юридического лица директора ООО «Евродент» А назначенной на должность директора приказом от 6 июля 2004 №2

УСТАНОВИЛ

В рекламно-информационном издании «Самое-Самое в Томске» №7 за ноябрь 2008 г. (издатель ООО «Томск-Пресс») обнаружено нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, которое выразилось в следующем.

На странице №45 названного выше издания размещена реклама услуг медицинского центра «Евродент», в частности направленная на привлечение внимания к стоматологическим и косметологическим услугам.

Реклама ООО «Евродент» содержит объекты рекламирования: медицинские стоматологические услуги — коррекция, реставрация, отбеливание и имплантация зубов, медицинские косметологические услуги — пилинги, инъекции ботокс, контурная пластика и другие, изделия медицинской техники — аппараты «Вектор» и «CEREC-3».

Согласно классификатору к простым медицинским услугам относятся дерматологический пилинг, пилинг-массаж.

Согласно отраслевому классификатору «Сложные и комплексные медицинские услуги, утвержденному приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 16 июля 2001 г. №268 стоматология терапевтическая, ортопедическая, и хирургическая относятся к сложным и комплексным медицинским услугам.

Согласно письму управления Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Томской области от 03.10.2008 г. №1090 (вх.№4273 от 10.10.2008) медицинскими услугами являются: различные виды поверхностных и средних пилингов, контурная пластика, инъекции ботокс и диспорт.

ООО «Евродент» обладает лицензией на осуществление медицинской деятельности №ЛО-70-01-000134 от 30 октября 2008 г., согласно приложению к которой ООО «Евродент» вправе оказывать следующие медицинские услуги: при осуществлении доврачебной медицинской помощи по сестринскому делу, стоматологии; при осуществлении амбулаторно-поликлинической медицинской помощи, в том числе при осуществлении специализированной медицинской помощи: косметологии (терапевтической); стоматологии ортопедической; стоматологии терапевтической.

Согласно регистрационному удостоверению ФС№2006/2542 на рекламируемый аппарат «CEREC-3» системы многофункциональные CEREC-3 являются изделиями медицинской техники, что подтверждается также сертификатом соответствия №РОСС DE.ИМ24.В00444 на системы многофункциональные CEREC-3. Согласно указанному сертификату системам многофункциональным

CEREC-3 соответствует код ОК 005 (ОКП) 94 5220.

В соответствии с «Общероссийским классификатором продукции», утвержденным постановлением Госстандарта РФ от 30.12.1993 №301, код продукции, на которую выдан соответствующий сертификат соответствует:

94 0000 6 МЕДИЦИНСКАЯ ТЕХНИКА

94 5000 2 Оборудование медицинское

94 5220 6 Оборудование стоматологическое, зубопротезное, оториноларингологическое.

Согласно сертификату соответствия №РОСС DE.ИМ05.В02418 на аппарат ультразвуковой для лечения пародонтита «VECTOR» указанному аппарату соответствует код ОК 005 (ОКП) 94 5220, следовательно, рекламируемый аппарат «Вектор» также является изделием медицинской техники.

Анализ материалов дела №06-11/17-09 позволил определить в качестве рекламодателя, т.е. изготовителя или продавца товара либо иного определившего объект рекламирования и (или) содержание рекламы лица (пункт 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе») – общество с ограниченной ответственностью «Евродент»; в качестве рекламодателя, т.е. лица, осуществляющего распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе») – общество с ограниченной ответственностью «Томск-Пресс», что подтверждается договором №002/08 от 3 марта 2008 г., заключенным между ООО «Сибирь-Пресс» и ООО «Томск-Пресс»; договором б/н от 3 ноября 2008 г., заключенным ООО «Евродент» и ООО «Томск-Пресс», счетом №186 от 3 ноября 2008 г., квитанцией к приходному кассовому ордеру №9 от 25 мая 2009 г.

Рассматриваемая публикация соответствует определению понятия рекламы, указанному в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», согласно которому реклама – информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечения внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Таким образом, текст рекламы услуг ООО «Евродент» содержит рекламу медицинских услуг и медицинской техники.

Согласно части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «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 их применению или получения консультации специалиста. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видео обслуживании, - 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).

В рассматриваемой рекламе отсутствуют предупреждения, указанные в части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», что свидетельствует о нарушении требований указанной статьи.

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 настоящего Федерального закона несет как рекламодатель, так и рекламодатель.

Решением Комиссии Томского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе 25 мая 2009 г. указанная реклама услуг ООО «Евродент» признана ненадлежащей.

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно статье 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере — от сорока до пятисот тысяч рублей.

В ходе рассмотрения обстоятельств совершения правонарушения установлено, что рекламодателем ООО «Евродент» не согласовывался окончательный макет распространенной рекламы, надеясь на качественное и законное изготовление макета рекламодателем, а также не подписывался с ним акт выполненных работ. В подтверждение своей невиновности рекламодатель на рассмотрение дела №06-09/89-09 об административном правонарушении представил документальные подтверждения того, что реклама услуг ООО «Евродент» распространялась у иных распространителей (не в журнале «Самое-Самое в Томске») с соблюдением требований ст.24 ФЗ «О рекламе» ранее и позднее ноября 2008 г. Эти обстоятельства косвенно подтверждают возможность отсутствия вины в действиях рекламодателя.

Однако, вместе с тем, не установлен факт направления рекламодателем претензии в адрес рекламодателя в связи с распространением ненадлежащей рекламы услуг рекламоателя; установлено, что услуга по распространению рекламы была оплачена рекламодателем, что подтверждает наличие в действиях рекламоателя вины.

Согласно ч.1 ст. 1.5. КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно ч.2. указанной статьи лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, и установлена вступившим в законную силу постановлением суда, органа, должностного лица, рассмотревших дело.

Согласно ч.4. неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Томского УФАС России находит вину юридического лица ООО «Евродент» доказанной, а его действия верно квалифицированы по статье 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за нарушение требований части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Вина юридического лица выражена в форме неосторожности, т.е. юридическое лицо не знало о возможных последствиях нарушения законодательства о рекламе, которые может совершить рекламодатель, размещая не согласованный макет рекламы услуг, предоставляемых рекламодателем, но должно было об этом знать.

В качестве смягчающих обстоятельств учитывается то, что ранее общество к административной ответственности не привлекалось, а также, что предписание Томского УФАС России об устранении указанного нарушения обществом исполнено.

Отягчающих обстоятельств по делу не установлено.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Конкретные обстоятельства совершения и выявления данного нарушения, роль нарушителя и последствия нарушения указывают на то, что оно не представляет существенной угрозы общественным отношениям в сфере рекламы, нарушение не носит злостного характера. Каких-либо значимых последствий нарушение не повлекло. При отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям и отсутствии значимых последствий нарушения, с учетом того, что организацией предприняты меры к распространению рекламы услуг общества с соблюдением рекламного законодательства и с учетом положений, сформулированных в пункте 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 №10, имеются основания для оценки данного правонарушения как малозначительного.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Освободить общество с ограниченной ответственностью «Евродент» от административной ответственности, предусмотренной статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. В соответствии со статьей 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить обществу с ограниченной ответственностью «Евродент» устное замечание за нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».
3. Прекратить производство по делу №06-09/89-09 об административном правонарушении, возбужденному в отношении общества с ограниченной ответственностью «Евродент», в связи с малозначительностью административного правонарушения.

В соответствии со ст.30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст.31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление вступает в законную силу по истечении срока, установленного для обжалования.

Руководитель управления В.И.Шевченко