

резольютивная часть оглашена 09 марта 2010г.
г. Ижевск
изготовлено в полном объеме 23 марта 2010г.

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; <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует) - кворум соблюден,

рассмотрев дело, возбуждённое в отношении ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» и ИП <...>, по факту распространения на странице 42 журнала «Секреты красоты и здоровья» № 2/2009, рекламы медицинских стоматологических услуг, оказываемых стоматологическим ортопедическим отделением Медико-санитарной части № 3, с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в присутствии:

представителя ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» <...> (доверенность № 119 от 10.11.2009г.),

ИП <...> (паспорт <...>

представителя МУЗ МСЧ № 3 <...> (доверенность от 01.01.2010г. № 1),

УСТАНОВИЛА:

В ходе контрольного мероприятия, проведённого специалистами Удмуртского УФАС России с 17.11.2009г. по 14.12.2009г. в отношении Общества с ограниченной ответственностью Издательский дом «Секреты красоты и здоровья» (далее – ООО ИД «Секреты красоты и здоровья»), установлен факт распространения на странице 42 журнала «Секреты красоты и здоровья» рекламы медицинских стоматологических услуг, оказываемых стоматологическим ортопедическим отделением Медико-санитарной части № 3, следующего содержания: «Медико-санитарная часть № 3 Стоматологическое ортопедическое отделение Ортопедическая стоматология:

- все виды протезирования зубов с применением самых современных материалов;
- микропротезирование, съёмные, несъёмные протезы (стальные, металлокерамические, металлопластмассовые).

Терапевтическая стоматология:

- лечение, реставрация и реконструкция зубов;
- удаление зубных отложений ультразвуком;
- эффективное обезболивание.
- умеренные цены
- высокое качество
- квалифицированный персонал
- радушный прием

гарантия, с указанием адреса местонахождения МСЧ № 3, телефонов, режима

работы, лицензии № ЛО-18-01-000070 от 05.07.2008г., выд. Управлением по лицензированию мед. и фарм. деятельности при Правительстве УР (УЛМД УР), с пометкой «реклама», без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов.

22 января 2010 года Удмуртским УФАС России возбуждено дело СЮ 04-03/2010-5Р в отношении ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» и ИП <...> по признакам нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» и назначено к рассмотрению на 16 февраля 2010 года в 14-00 часов.

Во исполнение определения о возбуждении дела № СЮ 04-03/2010-5Р ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» представило копии следующих документов: свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС77-19660 от 22.03.2005г.; договор между Редакцией и Учредителем от 14.10.2003г.; отчёт о движениях документа (услуги сторонних организаций № 000047 от 29.05.2009г.); отчёт о движениях документов (операция № 000014 от 29.05.2009г.); товарная накладная № 001188 от 29.05.2009г.; счёт-фактура СФ-01065 от 29.05.2009г.; отчёт о движениях документа (услуги сторонних организаций № 000024 от 01.06.2009г.); товарная накладная № 001238 от 01.06.09г.; счёт-фактура СФ-01115 от 01.06.2009г.; а также письменные пояснения, в соответствии с которыми ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» не отрицает, что не отвело рекламную площадь под предупреждение согласно части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Во исполнение определения о возбуждении дела № СЮ 04-03/2010-5Р ИП <...> представил: копию свидетельства о постановке на учет в налоговом органе серия <...> копию свидетельства о внесении в ЕГРИП записи об индивидуальном предпринимателе, зарегистрированном до 1 января 2004 года серия <...> копию лицензии № 99-01-001686 от 09.06.2005г. с приложением № 1; копию согласованного макета рассматриваемой рекламы; копию акта на выполнение медицинских услуг от 10.08.2009г.; копию акта № 000125 от 28.05.2009г.; копию акта сверки взаимных расчетов по состоянию на 08.02.2010г. между ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» и ИП <...>; копию договора на размещение печатного материала № 71 от 04.05.2009г. с приложением № 1; сведения об ИП <...>, копию письма от МУЗ МСЧ № 3 о видах оказываемых медицинских услуг, письменные пояснения. Из представленных пояснений следует, что в № 2/2009 на странице 42 журнала «Секреты красоты и здоровья» опубликована реклама о предоставлении медицинских стоматологических услуг, оказываемых стоматологическим ортопедическим отделением МУЗ МСЧ № 3. ИП <...> был предоставлен материал для статьи, даны адрес, номера телефонов и номер лицензии стоматологического ортопедического отделения МУЗ МСЧ № 3. Сама статья для печатного издания была отредактирована и сформирован её внешний вид силами сотрудников журнала. В результате чего была нарушена часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», а именно: указанные в рекламе стоматологические медицинские услуги не сопровождалась предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию или получением консультаций специалистов. Согласно статьи 38 части 7 ответственность за нарушение этого требования несёт рекламораспространитель.

16.02.2010г. на заседании Комиссии представитель ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» пояснил, что ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» согласно с тем, что

нарушило законодательство РФ о рекламе. После получения определения были приняты меры для недопущения в дальнейшем нарушения законодательства РФ о рекламе.

ИП <...> на заседании Комиссии пояснил, что рассматриваемая реклама была размещена Бельтюковым В.М. как индивидуальным предпринимателем в рамках оказания помощи МУЗ МСЧ № 3. Макет рекламы согласовывался ИП <...>. Услуги, содержащиеся в рекламе, оказывает МУЗ МСЧ № 3, реклама направлена на привлечение внимания к стоматологическому ортопедическому отделению МУЗ МСЧ № 3, оплата за оказание услуг осуществляется в адрес МУЗ МСЧ № 3. При этом ИП <...> пояснил, что помещение по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, 23, принадлежит МУЗ МСЧ № 3, ИП <...> арендует один кабинет по указанному адресу, где оказывает стоматологические услуги как ИП <...> в течение 2-х часов в день.

Определением от 16.02.2010г. рассмотрение дела № СЮ 04-03/20140-5Р было отложено на 09 марта 2010 года, в связи с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве заинтересованного лица – МУЗ «Медико-санитарная часть № 3». Согласно п.5) определения об отложении рассмотрения дела № СЮ 04-03/20140-5Р, МУЗ МСЧ № 3 представило копии следующих документов и сведений: свидетельство о внесении записи в ЕГРЮЛ серия <...> устав МУЗ МСЧ № 3; перечень платных медицинских услуг, оказываемых МУЗ МСЧ № 3; лицензию на осуществление медицинской деятельности от 05.07.2008г. № ЛО-18-01-000070 с приложением; свидетельство о государственной регистрации права 18 АА № 385750; договор аренды объекта муниципального нежилого фонда № 13963 с приложением; договор аренды объекта муниципального нежилого фонда № 14830 с приложением; договор от 01.01.2009г. б/н, заключенный между МУЗ МСЧ № 3 и ИП <...>; отчёт коммунальных расходов и прочих расходов, связанных с содержанием помещения, арендуемого ЧП «<...>», платёжные поручения в количестве 3-х штук; информационное объявление о режиме работы ИП <...>; график работы ортопедического отделения за май и июнь 2009 года.

Согласно письменным пояснениям МУЗ МСЧ № 3, договор на размещение рекламы стоматологических услуг, оказываемых стоматологическим ортопедическим отделением МУЗ МСЧ № 3, в журнале «Секреты красоты и здоровья» № 2/2009, медсанчасть № 3 с ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» не заключала. Также МУЗ МСЧ № 3 не выдавало доверенность на заключение договора на размещение рекламы <...>. Данное лицо занимает должность заведующего стоматологическим ортопедическим отделением МУЗ МСЧ № 3, а также работает стоматологом. По договору аренды объекта муниципального нежилого фонда <...>, как индивидуальный предприниматель, арендует нежилое помещение, расположенное по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, д.23, площадью 24,9 кв.м. Договор аренды заключен между Администрацией г. Ижевска в лице начальника Управления имущественных отношений Администрации г. Ижевска и ИП <...>, согласован с МУЗ МСЧ № 3, как балансодержателем, поскольку нежилое помещение по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, д.23 находится в оперативном управлении МУЗ МСЧ № 3. На основании договора аренды между ИП <...> и МУЗ МСЧ № 3 заключен договор о возмещении предпринимателем медсанчасти № 3 коммунальных расходов. ИП <...>, как врач стоматолог-ортопед, оказывает медицинские услуги с 18-00 до 20-00 часов ежедневно, кроме выходных дней, в арендуемом им кабинете. На информационном стенде в стоматологическом ортопедическом отделении МУЗ МСЧ № 3 содержится информация о режиме работы стоматологического кабинета ИП <...>.

Информация о режиме работы стоматологического ортопедического отделения вывешена перед входной группой в стоматологическое ортопедическое отделение МУЗ МСЧ № 3 по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, д.23. В стоматологическом ортопедическом отделении МУЗ МСЧ № 3, помимо <...>, работают 4 стоматолога, 2 зубных врача, 1 старшая медицинская сестра, 2 медицинские сестры по посменному графику. О доходах, которые получает ИП <...>, порядке выдачи пациентам документов (кассового чека, бланков строгой отчетности), подтверждающих оплату медицинских стоматологических услуг, МУЗ МСЧ № 3 ничего пояснить не может. Доходы ИП <...> являются личной собственностью <...> и не имеют никакого отношения к финансово-хозяйственной деятельности МУЗ МСЧ № 3.

В дополнение к материалам дела ИП <...> представил копию договора аренды объекта муниципального нежилого фонда № 14830 от 19.06.2009г., копию договора, заключенного с МУЗ МСЧ № 3, на коммунальные услуги от 01.01.2009г., информацию относительно времени предоставления стоматологических услуг по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, д.23.

Относительно того, каким образом учитываются доходы ИП <...>, полученные от медицинской стоматологической деятельности, Предприниматель пояснил, что доходы приходятся с использованием бланков строгой отчетности (Форма по ОКУД 0700001), на основании которых составляется годовой отчет в Межрайонную ФНС России № 9 по Удмуртской Республике.

На заседании Комиссии, состоявшемся 09 марта 2010 года, ИП <...> поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях, указав при этом, что услуги, указанные в рекламном модуле, относятся к медицинским стоматологическим услугам. Договор на размещение рекламы в журнале «Секреты красоты и здоровья» заключен между редакцией журнала и ИП <...> для формирования и поддержания интереса к деятельности МУЗ МСЧ № 3. По мнению ИП <...>, ответственность за нарушение требований части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» несёт только рекламодатель. Факт нарушения законодательства РФ о рекламе, а именно – распространение рекламы медицинских стоматологических услуг без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, а также необходимости получения консультации специалистов, ИП <...> не признан.

Представитель ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» поддержал доводы, изложенные в пояснениях. Факт нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» со стороны ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» признан.

Комиссия Удмуртского УФАС России, исследовав материалы дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, пришла к следующим выводам. В ходе контрольного мероприятия, проведённого специалистами Удмуртского УФАС России с 17.11.2009г. по 14.12.2009г. в отношении Общества с ограниченной ответственностью Издательский дом «Секреты красоты и здоровья» (далее – ООО ИД «Секреты красоты и здоровья»), установлен факт распространения на странице 42 журнала «Секреты красоты и здоровья» рекламы медицинских стоматологических услуг, оказываемых стоматологическим ортопедическим отделением Медико-санитарной части № 3, следующего содержания: «Медико-санитарная часть № 3 Стоматологическое ортопедическое отделение Ортопедическая стоматология:

- все виды протезирования зубов с применением самых современных материалов;

- микропротезирование, съёмные, несъёмные протезы (стальные, металлокерамические, металлопластмассовые). Терапевтическая стоматология:
- лечение, реставрация и реконструкция зубов;
- удаление зубных отложений ультразвуком;
- эффективное обезболивание.

умеренные цены

- высокое качество
- квалифицированный персонал
- радушный прием

гарантия, с указанием адреса местонахождения МСЧ № 3, телефонов, режима работы, лицензии № ЛО-18-01-000070 от 05.07.2008г., выд. Управлением по лицензированию мед. и фарм. деятельности при Правительстве УР (УЛМД УР), с пометкой «реклама», без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов.

В соответствии с п.1) ст.3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама – это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая реклама распространяется с помощью периодического печатного издания – журнала «Секреты красоты и здоровья» № 2/2009, адресована неопределённому кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (стоматологическому ортопедическому отделению Медико-санитарной части № 3, а также услугам, оказываемым данным учреждением).

Таким образом, рассматриваемая реклама привлекает внимание как к продавцу рекламируемых услуг – стоматологическому ортопедическому отделению Медико-санитарной части № 3, деятельность в котором осуществляет ИП <...>, так и к услугам, оказываемых данным стоматологическим ортопедическим отделением. Указанная реклама является комплексной: рекламируется и продавец, и услуги, причём в неразрывной связи.

В соответствии с п.5) ст.3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Между ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» и ИП <...> заключен Договор на размещение печатного материала № 71 от 04.05.2009г. Согласно условиям данного Договора, Исполнитель (ООО ИД «Секреты красоты и здоровья») осуществляет изготовление и размещение в издании «Секреты красоты и здоровья» готового визуального печатного материала информационного либо рекламного характера, приведение рекламной и (или) иной информации к готовой для распространения форме в соответствии с техническим заданием (приложение 1), с макетом, согласованным Сторонами и являющимися неотъемлемыми частями настоящего договора. Исполнитель размещает указанную рекламную и (или) иную информацию в издании «Секреты красоты и здоровья» № 2, дата выхода – 15.05.2009г.

Макет рекламы, размещённой в журнале «Секреты красоты и здоровья» № 2/2009, был согласован 14.05.2009г. ИП <...>. Следовательно, рекламодателем рекламы медицинских стоматологических услуг, оказываемых стоматологическим

ортопедическим отделением Медико-санитарной части № 3, является ИП <...>, как лицо, определившее объект рекламирования и содержание рекламы.

Журнал «Секреты красоты и здоровья», как печатное средство массовой информации, зарегистрирован Федеральной службой по надзору за соблюдением законодательства в сфере массовых коммуникаций и охране культурного наследия (свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС-77-19660 от 22.03.2005г.). Примерной тематикой и (или) специализацией является специализированно-информационная, медицинско-профилактического характера, медицинско-аналитическая в указанной сфере; реклама до 40 %. Учредителем журнала «Секреты красоты и здоровья» является ООО ИД «Секреты красоты и здоровья».

Учитывая, что на основании Договора на размещение печатного материала № 71 от 04.05.2009г. ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» осуществило распространение в журнале «Секреты красоты и здоровья» № 2/2009 рекламы медицинских стоматологических услуг, оказываемых стоматологическим ортопедическим отделением Медико-санитарной части № 3, ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

В соответствии с частью 7 статьи 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).

Стоматологические услуги, перечисленные в рекламном модуле (протезирование зубов, микропротезирование, реставрация и реконструкция зубов, удаление зубных отложений ультразвуком, лечение зубов и дёсен, лечение корневых каналов, эстетическое микропротезирование, протезирование металлокерамикой, протезирование на имплантатах), относятся к медицинским услугам в соответствии с Общероссийским классификатором услуг населению ОК 002-93, утв. Постановлением Госстандарта РФ от 28.06.1993г. № 163.

В соответствии с лицензией от 09.06.2005г. № 99-01-001686 основной номенклатурой работ и услуг ИП <...> по адресу: 426063, г Ижевск, ул. Орджоникидзе, д.23, являются: амбулаторно-поликлиническая помощь, в том числе в условиях дневного стационара и стационара на дому: стоматология ортопедическая.

В соответствии с прейскурантом на медицинские услуги, согласованным главным врачом МУЗ МСЧ № 3 <...>, МУЗ МСЧ № 3 выполняет лечебные процедуры, оказывает работы терапевтического профиля, эндодонтические виды работ, осуществляет лечение при заболеваниях слизистой оболочки полости рта

Таким образом, услуги, приведённые в рекламе стоматологического ортопедического отделения Медико-санитарной части № 3, относятся к медицинским услугам.

В рекламе медицинских (стоматологических) услуг, оказываемых стоматологическим ортопедическим отделением Медико-санитарной части № 3, размещённой на странице 42 журнала «Секреты красоты и здоровья» № 2/2009г., отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов, что

является нарушением требований ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

В силу ч.6 ст.38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных статьями 24 и 25 настоящего Федерального закона.

Таким образом, разместив рекламу медицинских стоматологических услуг на странице 42 журнала «Секреты красоты и здоровья» № 2/2009г. без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, а также необходимости получения консультации специалистов, ИП <...> нарушил часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных частями 7, 8 и 11 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, рекламодатель ООО ИД «Секреты красоты и здоровья», разместив рекламу медицинских (стоматологических) услуг, оказываемых стоматологическим ортопедическим отделением Медико-санитарной части № 3, на странице 42 журнала «Секреты красоты и здоровья» № 2/2009г., без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию и необходимости получения консультации специалистов, нарушило часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

На заседании Комиссии доказательства устранения со стороны ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» и ИП <...> нарушения законодательства РФ о рекламе представлены не были.

Следовательно, Комиссия Удмуртского УФАС России, руководствуясь п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства о рекламе, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, приходит к выводу о необходимости выдачи предписаний о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» и ИП <...>.

Руководствуясь ч. 1 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с п. 37-44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, п.п. 3.55, 3.55.1-3.55.6, 3.56, 3.56.1 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённого Приказом ФАС России от 28.12.2007г. № 453, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу медицинских стоматологических услуг, оказываемых стоматологическим ортопедическим отделением Медико-санитарной части № 3, размещённую на странице 42 журнала «Секреты красоты и здоровья» № 2/2009г. без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости получения консультаций специалистов, ненадлежащей, поскольку при её распространении нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» рекламораспространителем, нарушившим часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Признать индивидуального предпринимателя <...> рекламодателем, нарушившим часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

4. Выдать ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

5. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

6. Передать материалы дела № СЮ 04-03/2010-5Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО ИД «Секреты красоты и здоровья» дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. Передать материалы дела № СЮ 04-03/2010-5Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении индивидуального предпринимателя <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии