РЕШЕНИЕ
по делу № 09-03-24-02/427-ВО

24 ноября 2009 года г. Волгоград

Резолютивная часть решения объявлена 24 ноября 2009 года.
Решение в полном объеме изготовлено 27 ноября 2009 года.

Комиссия Управления ФАС по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
председатель Комиссии - Чупахина Анна Дмитриевна, заместитель руководителя Управления,
член Комиссии - Хилимов Сергей Анатольевич, старший государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой,
член Комиссии – Кащавцева Людмила Вадимовна, государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой,
рассмотрев дело № 09-03-24-02/427-ВО, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы медицинских (стоматологических) услуг в журнале «Дорогое удовольствие. Волгоград» № 6 за сентябрь 2009 года, содержащей признаки нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.,
в присутствии представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:
- от ООО «Стоматологическая фирма «Элла» (400066, г. Волгоград, ул. Советская, 16), - извещен (уведомление № 40000516348601 о вручении 12.11.2009 года заказного письма), не явился,
- от ООО «ВолгаСтар» (400081, г. Волгоград, ул. им. Маршала Рыбалко, д. 3), Стрихар С.В. (представитель по доверенности),

УСТАНОВИЛА:

6 ноября 2009 года Председателем Комиссии Управления ФАС по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, А.Д. Чупахиной, по собственной инициативе возбуждено дело № 09-03-24-02/427-ВО по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения в журнале «Дорогое удовольствие. Волгоград» № 6 за сентябрь 2009 года рекламы медицинских (стоматологических) услуг, содержащей признаки нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г., а именно: обозначенные в рекламе медицинские (стоматологические) услуги не сопровождаются предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и необходимости получения консультации специалиста.
Согласно объяснениям представителя ООО «ВолгаСтар» по факту возбуждения дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Общество признает факт нарушения рекламного законодательства. Нарушение законодательства о рекламе произошло вследствие ненадлежащего исполнения главным редактором журнала должностных обязанностей, вследствие чего ей был объявлен выговор. С целью недопущения подобных нарушений в редакции журнала был проведен инструкторско-методический семинар по изучению требований ФЗ «О рекламе».

Изучив имеющиеся материалы дела, выслушав объяснения представителя ООО

«ВолгаСтар», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, Комиссия пришла к следующим выводам:

Старшим государственным инспектором отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой Управления ФАС по Волгоградской области Хилимовым С.А. в рамках осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе была проведена проверка рекламы, размещенной в журнале «Дорогое удовольствие. Волгоград» № 6 за сентябрь 2009 года, на соответствие требованиям ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.
По результатам проверки установлен факт размещения в журнале «Дорогое удовольствие» № 6 за сентябрь 2009 года на стр. 77 следующей информации: «Стоматология «Элла». Улыбнитесь! Обследование на компьютерном радиовизиографе. Все виды осветления зубов (Air flow, ультразвук). Отбеливание за один час ZOOM 2 NEW! Художественная реставрация зубов. Гибкие нейлоновые протезы Flexi NEW! Протезирование на имплантантах. Детская стоматология. Хирургия и имплантация. Ул. Советская, 16, тел.: 38-24-27, 38-24-30, работаем ежедневно с 9.00 до 20.00, www.ella.pro34.ru».
В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. реклама – это 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;
ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации;
рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо;
рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;
объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама;
товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;
потребители рекламы - лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама.
Рассматриваемая информация содержит все квалифицирующие признаки рекламы, поскольку она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования (стоматологической клинике «Элла» и медицинским услугам, оказываемым клиникой) формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.
Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Стоматологическая фирма «Элла» (400066, г. Волгоград, ул. Советская, 16),
рекламораспространителем - ООО «ВолгаСтар» (400081, г. Волгоград, ул. им. Маршала Рыбалко, д. 3), являющееся издателем журнала «Дорогое удовольствие. Волгоград» (свидетельство о регистрации СМИ от 5.03.2008 г. ПИ № ФС 34-2128Р выдано Управлением Россвязьохранкультуры по Волгоградской области).
Рассматриваемая реклама размещена на основании заключенного сторонами договора № 65-р от 13.08.2009 г. и заявки рекламодателя № 1 к договору от 13.08.2009 г.

В преамбуле Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 года № 5487-1 отмечается основополагающая роль охраны здоровья граждан как неотъемлемого условия жизни общества.
При этом, под охраной здоровья граждан понимается совокупность мер экономического, политического, социального, правового, культурного, научного, медицинского, санитарно-гигиенического и противоэпидемического характера, направленных на сохранение и укрепление физического и психического здоровья каждого человека, поддержание его долголетней активности, предоставление ему медицинской помощи в случае утраты здоровья (статья 1 Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан).
В связи с изложенным особое значение приобретает достоверная информация об оказываемых медицинских услугах, в том числе о наличии соответствующих медицинских противопоказаний. В частности, на основании статьи 19 Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан граждане имеют право на регулярное получение достоверной и своевременной информации о факторах, способствующих сохранению здоровья или оказывающих на него вредное влияние, включая информацию о продукции, работах, услугах, их соответствии санитарным нормам и правилам, о других факторах.
Пунктом 10 Правил предоставления платных медицинских услуг населению медицинскими учреждениями, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.01.1996 г. № 27, установлено, что медицинские учреждения обязаны обеспечить граждан бесплатной, доступной и достоверной информацией, включающей в себя, в том числе, об условиях предоставления и получения медицинских услуг.
ФЗ «О рекламе» предусматривает ряд требований по включению в рекламу различных предупреждений, в том числе при рекламировании медицинских услуг. В соответствии с ч. 7 ст. 24 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 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).
ГОСТ Р 50646-94 «Услуги населению. Термины и определения» определяет услугу как результат непосредственного взаимодействия исполнителя и потребителя, а также собственной деятельности исполнителя по удовлетворению потребности потребителя. Медицинская услуга в разделе 2 указанного ГОСТа отнесена к категории социально-культурных услуг. Медицинская услуга обеспечивает поддержание и восстановление здоровья, нормальную жизнедеятельность организма.
Подпунктом 96 пункта 1 статьи 17 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» № 128-ФЗ от 8.08.2001 г. к лицензируемым видам деятельности отнесена медицинская деятельность.
В силу подпункта 4 пункта 2 стать 17 Федерального закона о лицензировании перечень работ и услуг в рамках медицинской деятельности устанавливается Положением о лицензировании медицинской деятельности.

Постановлением Госстандарта России от 12.03.1996 г. № 164 ГОСТ 30395-95 введен в действие в качестве Государственного стандарта Российской Федерации с момента принятия указанного постановления и признан имеющим одинаковую силу с ГОСТ Р 50646-94 на территории Российской Федерации.
Согласно Общероссийскому классификатору услуг населения ОК 002-93 (ОКУН), утвержденному Постановлением Госстандарта Российской Федерации от 28.06.1993 г. № 163 к медицинским услугам относятся проведение диагностических процедур, консультации и лечение врачами-специалистами, постановка диагноза, проведение диагностических процедур.
Согласно «Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности» ОК 034-2007, утвержденному приказом Ростехрегулирования от 22.11.2007 г. № 329-ст (Раздел «Услуги в области здравоохранения и услуги социальные»), Номенклатуре работ и услуг в здравоохранении от 12.07.2004 г., Приложению к Постановлению Правительства РФ от 22.01.2007 № 30 «Об утверждении положения о лицензировании медицинской деятельности» стоматологические услуги по имплантации и протезированию зубов на имплантатах, отбеливанию (осветлению) зубов, художественной реставрации зубов включены в перечень услуг при осуществлении медицинской деятельности.
В нарушение требований рекламного законодательства реклама стоматологических медицинских услуг и методов лечения (по имплантации, протезированию зубов на имплантатах, отбеливанию (осветлению) зубов, художественной реставрации зубов) не сопровождается предупреждением о наличии противопоказаний к их применению или использованию и необходимости получения консультации специалиста.

В соответствии со ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 настоящего Федерального закона, несут и рекламодатель, и рекламораспространитель.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу медицинских (стоматологических) услуг: «Стоматология «Элла». Улыбнитесь! Обследование на компьютерном радиовизиографе. Все виды осветления зубов (Air flow, ультразвук). Отбеливание за один час ZOOM 2 NEW! Художественная реставрация зубов. Гибкие нейлоновые протезы Flexi NEW! Протезирование на имплантантах. Детская стоматология. Хирургия и имплантация. Ул. Советская, 16, тел.: 38-24-27, 38-24-30, работаем ежедневно с 9.00 до 20.00, www.ella.pro34.ru», размещенную в журнале «Дорогое удовольствие. Волгоград» № 6 за сентябрь 2009 года, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.
2. Выдать ООО «Стоматологическая фирма «Элла» (400066, г. Волгоград, ул. Советская, 16) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Выдать ООО «ВолгаСтар» (400081, г. Волгоград, ул. им. Маршала Рыбалко, д. 3) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления ФАС по Волгоградской области для возбуждения дела об административном правонарушении по ст. 14.3 КоАП РФ.