



Арбитражный суд Республики Коми
Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Орджоникидзе, д. 49а
<http://komi.arbitr.ru/>, тел. 30-08-37

И м е н е м Р о с с и й с к о й Ф е д е р а ц и и
Р Е Ш Е Н И Е

г. Сыктывкар

«26» февраля 2010 года

Дело № А29-9512/2009

«24» февраля 2010 года дата объявления резолютивной части решения

«26» февраля 2010 года дата изготовления мотивированного решения

Арбитражный суд Республики Коми в составе судьи Шипиловой Э.В., при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Яцкив Т.Л., рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению

Общества с ограниченной ответственностью «Светоч Плюс»

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми

о признании незаконным и отмене постановления № 03-78/4391 от 07.09.2009 года

«О назначении административного наказания по делу об административном правонарушении РШ-25-07/09»

при участии в заседании:

от заявителя: Коснырев В.В. (по доверенности от 24.02.2010)

от ответчика: Габов А.В. (по доверенности от 11.01.2010 № 03-02/25),

установил:

Общество с ограниченной ответственностью «Светоч Плюс» (далее - Общество) обратилось с заявлением о признании незаконным и отмене постановления № 03-78/4391 от 07.09.2009 года о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении РШ-25-07/09, вынесенного заместителем руководителя Управления федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее –Управление).

Административный орган с заявленными требованиями не согласен, подробно доводы изложены в отзыве на заявление.

Исследовав материалы дела, заслушав представителя Общества, представителей Управления, суд установил следующее.

21.07.2009 года сотрудником Управления составлен протокол об административном правонарушении № РШ 25-07/09 в отношении Общества, по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Протоколом установлено, что в ходе осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе

19.12.2008 антимонопольным органом выявлен факт распространения в выпуске газеты «Звезда» от 05.12.2008 № 149-150 (8801) на странице № 4 рекламы следующего содержания: «Стоматологический центр «Югор» стоматология без боли, лечение зубов, десен; протезирование; эстетическая реставрация с использованием новейших технологий и материалов; отбеливание; профилактика стоматологических заболеваний и выявление их на ранних стадиях. Наш адрес: с. Корткерос, ул. Первомайская, д. 14 «а» (магазин «Вид»)» (далее – спорная реклама).

В спорной рекламе отсутствует указание о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг (методов лечения), о необходимости получения консультации специалистов, в связи с чем, нарушены требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Протокол об административном правонарушении составлен в присутствии представителя юридического лица: директора Общества, надлежащим образом уведомленного о времени и месте составления протокола.

Постановлением № 03-78/4391 от 07.09.2009 года о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № РШ 25-07/09 Общество признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях – нарушение законодательства о рекламе, наложен штраф в сумме 40 000 руб.

Общество не согласилось с указанным постановлением и обжаловало его в судебном порядке.

В своих доводах Общество указывает на малозначительность совершенного административного правонарушения.

Заявленные требования удовлетворению не подлежат по следующим основаниям.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 3 Федерального закона "О рекламе" реклама - 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. Объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В Законе о рекламе (пункты 2 и 3 статьи 3) под товаром как объектом рекламирования понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу части 7 статьи 5 названного Закона не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Требования к рекламе лекарственных средств, медицинской техники, изделий медицинского назначения и медицинских услуг, в том числе методов лечения, определены в статье 24 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 указанной статьи 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 пункту 4 Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.01.2007 N 30, медицинская деятельность предусматривает выполнение работ (услуг) по оказанию доврачебной, амбулаторно-поликлинической, стационарной, высокотехнологичной, скорой и санаторно-курортной медицинской помощи в соответствии с перечнем согласно приложению (далее - работы (услуги)). Целью размещения в рекламе предупредительной информации такого рода является обеспечение правильного приема лекарственных препаратов, получения медицинских услуг и надлежащей эксплуатации медицинской техники.

Согласно отраслевым стандартам "Термины и определения системы стандартизации в здравоохранении", утвержденным Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 22.01.2001 N 12, медицинская услуга - это мероприятие или комплекс мероприятий, направленных на профилактику заболеваний, их диагностику и лечение, имеющих самостоятельное законченное значение и определенную стоимость.

Согласно Общероссийскому классификатору услуг населению ОК 002-93 (ОКУН), утвержденному постановлением Госстандарта Российской Федерации от 28.06.1993 № 163 к медицинским услугам в качестве услуг, оказываемых стоматологическими подразделениями, относятся лечение зубов (код 081403), лечение болезней полости рта (код 081404) и зубопротезирование (код 081405). Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2007 (КПЕС 2002) относит к услугам в области стоматологии (код 85.13) услуги в области протезирования (код 85.13.11.140) и услуги по лечению зубов (код 85.13.12.120).

Приказом Минздрава Российской Федерации № 113 от 10.04.2001 года утвержден отраслевой классификатор «Простые медицинские услуги» ОК 91500.09.0001-2001, лечение зубов, десен, протезирование, отбеливание является простой медицинской услугой и относится к разделу 16 Оперативное лечение.

Раздел включает перечень операций, выполняемых при заболеваниях конкретной системы органов. Операции классифицированы по основному эффекту - удаление, рассечение, восстановление. В этот же раздел включены и услуги по оперативной иммобилизации, репозиции и реконструкции отдельных костей.

В указанном разделе содержатся услуги врача класс 16.07 Полость рта и зубы, 16.07.006 Протезирование зубов с использованием имплантата.

Международный стандарт ГОСТ 30335-95/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.

Постановлением Госстандарта России от 12.03.1996 № 164 ГОСТ 30335-95 введен в действие в качестве Государственного стандарта Российской Федерации с момента принятия указанного постановления и признан имеющим одинаковую силу с ГОСТ Р 50546-94 на территории Российской Федерации.

Таким образом, объектом рекламирования в спорной рекламе являются оказываемые Обществом конкретные медицинские услуги (лечение и протезирование зубов, их реставрация и отбеливание).

Рекламное объявление общества формирует интерес к услуге – лечение зубов, десен, протезирование, отбеливание и направлена на формирование у потребителей желания ею воспользоваться. Поэтому существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированная у потребителя такой рекламой. Отсутствие в рекламе существенной части информации о противопоказаниях и необходимости получения консультации специалистов приводит к искажению рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым видом услуг.

В целях Закона "О рекламе" рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламопроизводителем - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, а рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункты 5 - 7 части 1 статьи 3 Закона "О рекламе").

Согласно части 7 статьи 5 Закона "О рекламе" не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Частью 7 статьи 24 указанного закона предусмотрено, что 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.

Размещение обществом рекламного объявления об оказании медицинских услуг без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию подтверждено материалами дела. Соответствующая информация правомерно и обоснованно оценена Управлением как ненадлежащая реклама, противоречащая требованию части 7 статьи 24 Закона.

Рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п. 5 ст. 3 Закона N 38-ФЗ).

В соответствии со ст. 38 Закона «О рекламе» нарушение рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях. Рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8 статьи 5, статьями 6 - 9, частью 4 статьи 10, статьей 12, частями 1 и 3 статьи 21, частями 1 и 3 статьи 22, частями 1 и 3 статьи 23, статьями 24 и 25, частями 1 и 6 статьи 26, частями 1 и 5 статьи 27, статьями 28 - 30 Федерального закона «О рекламе».

Общество, являясь рекламодателем, допустило нарушения требований пункта 7 статьи 24 Федерального Закона «О рекламе».

Общество заявило ходатайство об освобождении от административной ответственности, в связи с малозначительностью, указав при этом, что не возникло существенной угрозы охраняемым общественным отношениям; получение стоматологической помощи в Обществе, минуя консультацию специалиста, исключено; ненадлежащая реклама распространена в периодическом издании с небольшим тиражом; сослалось на недостаточное знание требований закона «О рекламе», т.е не умышленно, ранее Общество не привлекалось к административной ответственности.

Согласно статье 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях не содержит исключений применения приведенной нормы в отношении какого-либо административного правонарушения.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 18 постановления Пленума от 02.06.2004 N 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях" разъяснил, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Пунктом 18.1. предусмотрено, что при квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного судам надлежит учитывать, что статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренным КоАП РФ.

Возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в КоАП РФ конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого установлена ответственность. Так, не может быть отказано в квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного только на том основании, что в соответствующей статье Особенной части КоАП РФ ответственность определена за неисполнение какой-либо обязанности и не ставится в зависимость от наступления каких-либо последствий.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 названного Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение судом положений о малозначительности должно быть мотивировано.

Суд, оценив характер и степень общественной опасности совершенного Обществом правонарушения, доводы Заявителя пришел к выводу об отсутствии оснований для признания совершенного Обществом правонарушения малозначительным, поскольку указанное правонарушение представляет угрозу охраняемым общественным интересам, а также жизни и здоровью населения, так как спорная реклама связана с оказанием специфического рода услуг - медицинских.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 167-170, 211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

Р Е Ш И Л:

В удовлетворении заявленных требований отказать.

На решение может быть подана апелляционная жалоба в 10-ти дневный срок со дня принятия (изготовления) во Второй арбитражный апелляционный суд, в апелляционном порядке.

Судья Арбитражного суда
Республики Коми

Э.В. Шипилова