ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 137
о назначении административного наказания

20.08.2015

ДЕЛО № 12389-К/05-2015

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов Иван Иванович, рассмотрев материалы дела о совершении директором общества с ограниченной ответственностью «АЗАТ» (далее - ООО «АЗАТ»), <...> , Х. (далее - Х.), <...>, правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие Х. (о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Ульяновского УФАС России 20.09.2014 произведена фотосъемка рекламы сети стоматологических клиник «Клиника эстетической стоматологии доктора Х.», размещённой на конструктивном элементе при входе в парк «Молодежный» (служебная записка № 946 от 09.02.2015), содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ульяновским УФАС России определением от 09.02.2015 по данному факту возбуждено дело № 11844/05-2015 по признакам нарушения законодательства о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 22.04.2015 (в полном объеме решение изготовлено 06.05.2015) реклама сети стоматологических клиник «Клиника эстетической стоматологии доктора Х.», размещённая на конструктивном элементе при входе в парк «Молодежный», признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»). Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о

рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 23.07.2015 о возбуждении в отношении Х. дела об административном правонарушении № 12389-К/05-2015 по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено на 06.08.2015 в 11 час. 00 мин. Определение от 23.07.2015 (исх. № 4757-05 от 23.07.2015) направлено Х. по адресу места работы - ООО «АЗАТ» - заказным письмом с уведомлением № 43206888636552 от 23.07.2015, а также по адресу места регистрации - заказным письмом с уведомлением № 43206888636569 от 23.07.2015, которые получены 24.07.2015 и 29.07.2015, соответственно.

По состоянию на 06.08.2015 в Ульяновское УФАС России Х. письменного пояснения, иных документов, запрошенных определением от 23.07.2015 по делу № 12389-К/05-2015, ходатайств не представлено.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. в отношении Х., в его присутствии, составлен протокол об административном правонарушении № 312 от 06.08.2015 по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 312 от 06.08.2015 и определение о назначении рассмотрения дела № 12389-К/05-2015 на 20.08.2015 в 10 час. 30 мин. (исх. № 5062-05 от 06.08.2015) вручены лично Х. 06.08.2015 под роспись.

По состоянию на 20.08.2015 Х. в Ульяновское УФАС России дополнительных пояснений, ходатайств, иных документов не представлено. На рассмотрение дела № 12389-К/05-2015 Х. не явился.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 11844/05-2015 и дела об административном правонарушении № 12389-К/05-2015 усматривается следующее.

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Ульяновского УФАС России 20.09.2014 произведена фотосъемка рекламы сети стоматологических клиник «Клиника эстетической стоматологии доктора Х.», размещенной на конструктивном элементе при входе в парк «Молодежный». Указанная реклама имеет следующее содержание.

В левой части рекламы приведена следующая надпись: «Сеть стоматологических клиник «КЛИНИКА ЭСТЕТИЧЕСКОЙ СТОМАТОЛОГИИ Доктора Х.» ПРОФЕССИОНАЛЬНАЯ ПОМОЩЬ И ЗАБОТА Лицензия <...>». В центральной части рекламы указано: «· Терапия · Ортопедия · Хирургия · Имплантация системы BIONORIZONS · Безопасное и безболезненное отбеливание адрес, телефон, сайт БЫСТРО, КАЧЕСТВЕННО, НЕДОРОГО Можно выбрать только один пункт.». В правой части рекламы приведены изображение зуба, перевязанного полосой ткани, стилизованной под шарф, а также надпись «Гарантия 3 года Гарантия», вписанная в два круга разного диаметра.

Какая-либо иная текстовая информация в рекламе не поддается прочтению.

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 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, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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.

ООО «АЗАТ» осуществляет медицинскую деятельность на основании лицензии № ЛО- <...>, выданной Министерством здравоохранения Ульяновской области. Согласно приложению № 1 к указанной лицензии ООО «АЗАТ» выполняет (оказывает) следующие работы и услуги по адресу: <...>: при оказании первичной, в том числе доврачебной, врачебной и специализированной, медико-санитарной помощи организуются и выполняются следующие работы (услуги): при оказании первичной доврачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: рентгенологии, сестринскому делу, стоматологии; при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: стоматологии ортопедической, стоматологии терапевтической. Согласно приложению № 2 к указанной лицензии ООО «АЗАТ» оказывает следующие работы и услуги по адресу: <...>: при оказании первичной, в том числе доврачебной, врачебной и специализированной, медико-санитарной помощи организуются и выполняются следующие работы (услуги): при оказании первичной доврачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: рентгенологии, сестринскому делу, стоматологии; при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: стоматологии общей практики, стоматологии ортопедической, стоматологии терапевтической, стоматологии хирургической.

В соответствии с Перечнем работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)», медицинскую деятельность составляют, в том числе, работы (услуги) по стоматологии, стоматологии общей практики, стоматологии ортопедической, стоматологии терапевтической и стоматологии хирургической.

Согласно Номенклатуре работ и услуг в здравоохранении, утвержденной Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации 12.07.2004, к сложным комплексным медицинским услугам отнесены, в частности, прием (осмотр, консультация) врача - стоматолога терапевта первичный (код В 01.065.01), прием врача - стоматолога ортопеда первичный (код В 01.066.01) и т.п.

Учитывая изложенное, информация, размещенная на конструктивном элементе при входе в парк «Молодежный», расположенный по адресу: <...>, доступная для обозрения неограниченному кругу лиц, привлекает внимание к сети

стоматологических клиник «Клиника эстетической стоматологии доктора Х.», а также медицинским услугам, оказываемым указанной сетью (объектам рекламирования). Информация в рассматриваемой рекламе направлена на формирование и поддержание интереса к медицинским услугам ООО «АЗАТ» и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация является рекламой, объектами рекламирования в которой являются ООО «АЗАТ», осуществляющее, согласно лицензии <...>, медицинскую деятельность, а также медицинские услуги, им оказываемые.

В соответствии с ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий 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). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Согласно ч. 4 ст. 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

В ст. 24 Федерального закона «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения к рекламе лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий.

Таким образом, предупреждение, предусмотренное ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», необходимо в рекламе и в случае, когда объектом рекламирования является только лицо, оказывающее медицинские услуги, в данном случае, ООО «АЗАТ».

Вместе с тем, предупредительная надпись о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг, необходимости получения консультации специалистов в рассматриваемой рекламе не является видимой и

различимой, в связи с чем имеются достаточные сомнения относительно наличия указанной надписи в рекламе, зафиксированной актом обследования (осмотра) объектов наружной рекламы от 20.09.2014. Имеющаяся и достаточно видимая на согласованном ООО «АЗАТ» оригинал-макете рассматриваемой рекламы надпись в результате печати рекламного баннера является нечитаемой и трудно заметной. Для ряда потребителей предупредительная надпись в распространяющейся по состоянию на 22.04.2015 рекламе может быть недоступна из-за исполнения текста шрифтом черного цвета на темно-бордовом фоне, то есть из-за низкой контрастности текста и фона рекламы. Кроме того, читаемость предупредительной надписи снижена за счет её выполнения вертикально - снизу вверх.

Кроме того, согласно визуализации приложения № 7 от 13.03.2014 к договору № 58 от 07.06.2012, заключенному между ООО «АЗАТ» и обществом с ограниченной ответственностью «ЛИГО» (далее - ООО «ЛИГО»), площадь рекламы сети стоматологических клиник «Клиника эстетической стоматологии доктора Х.» составляет 52,2 см² (16,3 x 3,2 см). Следовательно, площадь предупредительной надписи в рекламе должна составлять 2,6 см² (5% рекламной площади). Фактически же предупредительной надписи в рекламе отведено 0,6 см² (0,2 x 2,8 см) или 1,2% рекламной площади. Аналогично, предупредительная надпись на согласованном оригинал-макете рассматриваемой рекламы составляет 1,3% рекламной площади (с погрешностями).

Таким образом, размер предупредительной надписи в рекламе, даже исходя из её макета, не соответствует требованиям ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», а именно составляет менее 5% рекламной площади.

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

В соответствии с ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 указанного Федерального закона, несут рекламодаделец и рекламораспространитель.

Согласно п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 11844/05-2015 установлено, что реклама сети стоматологических клиник «Клиника эстетической стоматологии доктора Х.», размещённая на конструктивном элементе при входе в парк «Молодёжный», изготовлена по заказу ООО «АЗАТ» ООО «ЛИГО» на основании договора № 58 от 07.06.2012. Оригинал-макет рекламы изготовлен сторонами совместно, вместе с тем решение о цветовой гамме, в которой должны быть выполнены фон рекламы и предупредительная надпись, приняты непосредственно директором ООО «ЛИГО» П..

Распространение рассматриваемой рекламы на конструктивном элементе при входе в парк «Молодёжный» осуществлено на основании соглашения от 03.04.2014,

заключенного между ООО «АЗАТ» и муниципальным унитарным предприятием Парк культуры и отдыха «Молодёжный» г. Ульяновск, однако подписанного индивидуальным предпринимателем Шорахматовым Д.Ш. (далее - ИП Шорахматов Д.Ш.). В свою очередь, ИП Шорахматову Д.Ш. рекреационную инфраструктуру парка «Молодёжный» (включая забор с воротами согласно приложению № 1) с целью организации массового отдыха и досуга населения на территории указанного парка передало во временное пользование Ульяновское муниципальное унитарное предприятие «Парк культуры и отдыха «Винновская роща» на основании договора аренды рекреационной инфраструктуры № 05/2014 от 10.02.2014. Указанным договором (п. 6.7) на арендатора возложена ответственность за выполнение мероприятий, указанных в Плане-графике мероприятий по благоустройству парка «Молодёжный» (приложение № 3), включая ремонт конструкций главного входа, на одной из которых с целью скрыть повреждённую, требующую ремонта конструкцию временно был размещен баннер с рассматриваемой рекламой.

С учетом изложенного, рекламодателем в данном случае является ООО «АЗАТ», рекламопроизводителем - ООО «ЛИГО», а рекламораспространителем - ИП Шорахматов Д.Ш.

Нарушение _____ рекламодателями, _____ рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 23.07.2013 № 200-ФЗ) нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно примечанию к ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные

правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций несут административную ответственность как должностные лица.

На основании решения учредителя ООО «АЗАТ» от 01.10.2012 директором общества назначен Х.

Таким образом, директором общества с ограниченной ответственностью «АЗАТ» Х. совершено административное правонарушение, за которое частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей на граждан; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается то, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной и достоверной рекламы. Нормы рекламного законодательства (ст. 24 Федерального закона «О рекламе»), нарушенные Х., направлены на охрану жизни и здоровья граждан.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими административную ответственность, отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное Х., несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, охраны здоровья и жизни граждан. Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях директора общества с ограниченной ответственностью «АЗАТ» Х. наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить директору общества с ограниченной ответственностью «АЗАТ» Х. административное наказание в виде штрафа в размере 10 000 (Десять тысяч) рублей.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в суд в соответствии с законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ (в редакции закона от 05.04.2013 № 49-ФЗ) административный штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы, л/сч 0468125894).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ОТДЕЛЕНИИ УЛЬЯНОВСК, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 16111626000016000140.

ОКТМО 73701000.

Наименование платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).

Об уплате штрафа сообщить в срок до 05.11.2015, представив в Ульяновское УФАС России надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа

направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Временно исполняющий обязанности

руководителя управления
Спиридонов

И.И.