

Постановление

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 011/04/14.3-463/2024

Дата и место рассмотрения – 04 июня 2024 года, город Сыктывкар.

<...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России), адрес места нахождения: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А, <...>, рассмотрев протоколы от 20.05.2024 № 011/04/14.3-463/2024, № 011/04/14.3-464/2024 и материалы дела № 011/04/14.3-463/2024 о совершении индивидуальным предпринимателем <...>, административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1, ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Настоящее дело возбуждено протоколом Коми УФАС России от 20.05.2024 по делу № 011/04/14.3-463/2024, протоколом Коми УФАС России от 20.05.2024 по делу № 011/04/14.3-464/2024, составленными в отсутствие <...>, надлежащим образом

извещённой о времени и месте их составления.

Как следует из протокола № 011/04/14.3-463/2024, в действиях <...> установлено нарушение требований пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в связи с распространением рекламы медицинских услуг, размещенной на автобусной остановке «СЦ «Скала», расположенной рядом с домом № 55 по улице Савина г. Сыктывкара.

Как следует из протокола № 011/04/14.3-464/2024, в действиях <...> установлено нарушение требований пункта 5 части 1 статьи 24, части 7 статьи 24 Закона о рекламе в связи с распространением рекламы медицинских услуг, размещенной на автобусной остановке «СЦ «Скала», расположенной рядом с домом № 55 по улице Савина г. Сыктывкара.

В соответствии с ч. 2 ст. 4.4 КоАП при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) КоАП и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

Пунктом 4 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» установлено, что если из протоколов об административных правонарушениях усматривается наличие оснований для назначения административного наказания по правилам части 2 статьи 4.4 КоАП, то следует вынести определение об объединении таких материалов и рассмотреть их в одном производстве с вынесением одного постановления.

С учетом изложенного, поскольку рассматриваемые административные правонарушения совершены <...> одним действием (распространение рекламы медицинских услуг, размещенной на автобусной остановке «СЦ «Скала», расположенной рядом с домом № 55 по улице Савина г. Сыктывкара), определением Коми УФАС России № ПК/2942/23 от 20.05.2024 дела об административных правонарушениях № 011/04/14.3-463/2024 и № 011/04/14.3-464/2024 объединены в одно производство. Объединенному делу об административном правонарушении присвоен номер № 011/04/14.3-463/2024.

Определением Коми УФАС России № ПК/2944/24 от 20.05.2024 рассмотрение дела № 011/04/14.3-463/2024 назначено на 04.06.2024.

<...> письмом от 27.05.2024 (вх. № 5277-эп/24 от 27.05.2024) заявлено ходатайство о рассмотрении настоящего дела в её отсутствие.

Административное дело рассмотрено 04.06.2024 в отсутствие <...>, надлежащим образом извещённой о времени и месте рассмотрения дела.

Иных ходатайств, отводов не поступало.

В ходе рассмотрения настоящего административного дела должностным лицом

Коми УФАС России установлено следующее.

В Коми УФАС России поступили материалы Территориального органа Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения по Республике Коми от 07.12.2023 № 01-34/388 (вх. № 8905/23 от 07.12.2023), касающиеся нарушения рекламного законодательства при распространении рекламы медицинских услуг.

Как следует из материалов, Территориальным органом Росздравнадзора по Республике Коми был проведен мониторинг на предмет соблюдения медицинскими организациями и индивидуальными предпринимателями требований при осуществлении медицинской деятельности.

В ходе проверочных мероприятий было установлено наличие рекламных материалов с предложением медицинских услуг, размещенных на автобусной остановке «СЦ «Скала», расположенной рядом с домом № 55 по улице Савина г. Сыктывкара, следующего содержания: «ПРИЕМ ОРТОПЕДА ИЗ МОСКВЫ 12-13 декабря 2023 РОDOSPECIFIC ЦЕНТР ПРОБЛЕМНОЙ СТОПЫ КОЛЕНЬКО ВЛАДИМИР ВИКТОРОВИЧ ТРАВМАТОЛОГ ОРТОПЕД С ОПЫТОМ РАБОТЫ БОЛЕЕ 12 ЛЕТ КОМУ НУЖНО НА ПРИЕМ? Взрослым с болями в шее, позвоночнике, коленях, стопах беременным и детям в период активного роста всем у кого есть сколиоз, лордоз, деформация стоп и/или пальцев ЧТО ПОЛУЧИТЕ? Компьютерную диагностику опорно-двигательной аппарата Консультацию с подбором индивидуального маршрута оздоровления Изготовление/коррекцию индивидуальных ортопедических стелек на месте СОВРЕМЕННАЯ КОМПЬЮТЕРНАЯ ДИАГНОСТИКА ОПОРНО-ДВИГАТЕЛЬНОГО АППАРАТА ОПЫТНЫЙ ДОКТОР, КОТОРЫЙ УЖЕ ПОМОГ МНОГИМ ЖИТЕЛЯМ НАШЕГО ГОРОДА ЛЕЧЕНИЕ НАРУШЕНИЙ ОПОРНО-ДВИГАТЕЛЬНОГО АППАРАТА, СУСТАВОВ И МЫШЕЧНОГО КОРСЕТА ИЗГОТОВЛЕНИЕ 6 ВИДОВ ИНДИВИДУАЛЬНЫХ ОРТОПЕДИЧЕСКИХ СТЕЛЕК +79009775759 г. Сыктывкар, ул. Энегельса, 134 (с изображением мужчины и пары стоп).

По результатам рассмотрения указанных материалов Коми УФАС России было принято решение о возбуждении дела № 011/05/24-1083/2023 в отношении <...> по признакам нарушения пункта 7 статьи 7, пункта 5 части 1 статьи 24, части 7 статьи 24 Закона о рекламе, о чем вынесено соответствующее определение № ПК/7972/23 от 26.12.2023.

Из материалов дела № 011/05/24-1083/2023 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с положениями, установленными п. 1 ст. 3 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством размещения на автобусной остановке;
- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: «PODOSPECIFIC ЦЕНТР ПРОБЛЕМНОЙ СТОПЫ», а также услугам, оказываемым им в центре, формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация является рекламой (далее – рассматриваемая реклама).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Закон об охране здоровья) законодательство в сфере охраны здоровья основывается на Конституции Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, принимаемых в соответствии с ним других федеральных законов, иных нормативных правовых актов Российской Федерации, законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации.

Согласно пунктам 4, 10, 11, 13 части 1 статьи 2 Закона об охране здоровья для целей настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия:

медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение;

медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях;

медицинская организация - юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, осуществляющее в качестве основного (уставного) вида деятельности медицинскую деятельность на основании лицензии, предоставленной в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о лицензировании отдельных видов деятельности. Положения настоящего Федерального закона, регулирующие деятельность медицинских организаций, распространяются на иные юридические лица независимо от организационно-правовой формы, осуществляющие наряду с основной (уставной) деятельностью медицинскую деятельность, и применяются к таким организациям в части, касающейся медицинской деятельности. В целях настоящего Федерального закона к медицинским организациям приравниваются индивидуальные предприниматели, осуществляющие медицинскую деятельность.

Осуществление медицинской деятельности может выражаться, в том числе оказанием хозяйствующим субъектом соответствующей услуги согласно перечню, приведенному в Номенклатуре медицинских услуг, утверждённой приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н, которая представляет собой систематизированный перечень кодов и наименований медицинских услуг в здравоохранении и содержит в том числе медицинские услуги:

	поверхности стопы)
A02.03.003.001	Компьютерная плантография
A23.30.001	Пособие по подбору ортопедических стелек
A23.30.002	Пособие по подбору ортопедической обуви
B01.050.001	Прием (осмотр, консультация) врача-травматолога-ортопеда первичный
B01.050.002	Прием (осмотр, консультация) врача-травматолога-ортопеда повторный

Приказом Минздрава России от 12.11.2012 № 901н утвержден Порядок оказания медицинской помощи населению по профилю «травматология и ортопедия» (далее – Порядок).

Согласно пунктам 4, 5 Порядка первичная медико-санитарная помощь предусматривает мероприятия по профилактике, диагностике, лечению травм и заболеваний костно-мышечной системы, медицинской реабилитации, формированию здорового образа жизни.

Первичная специализированная медико-санитарная помощь оказывается врачом-травматологом-ортопедом, а в случае его отсутствия - врачом-хирургом.

Пунктом 7 порядка установлено, что основными функциями кабинета травматологии и ортопедии являются:

- оказание консультативной, диагностической и лечебной помощи больным с травмами и заболеваниями костно-мышечной системы по профилю "травматология и ортопедия";
- диспансерное наблюдение и медицинская реабилитация больных с травмами и заболеваниями костно-мышечной системы по профилю "травматология и ортопедия";
- проведение мероприятий по первичной профилактике травм и развития заболеваний костно-мышечной системы, а также вторичной профилактике осложнений и прогрессирующего течения заболеваний костно-мышечной системы;
- направление больных с травмами и заболеваниями костно-мышечной системы по профилю "травматология и ортопедия" для оказания медицинской помощи в стационарных условиях медицинской организации.

На основании пункта 36 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» в соответствии с настоящим Федеральным законом лицензированию подлежит, в том числе медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково").

Таким образом, из вышеприведенного анализа действующего законодательства Российской Федерации в сфере здравоохранения следует, что в данном случае <...> в Центре проблемной стопы «PODOSPECIFIC» предоставляются медицинские

услуги, которые требуют наличия специального разрешения (лицензии) на осуществление медицинской деятельности.

В силу пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Как следует из материалов, деятельность в Центре проблемной стопы «PODOSPECIFIC», расположенного по адресу: г. Сыктывкар, ул. Энгельса, д. 134, осуществляет <...>.

Как следует из информации, размещенной в Едином реестре лицензий, в том числе лицензий, выданных органами государственной власти субъектов Российской Федерации в соответствии с переданным полномочием по лицензированию отдельных видов деятельности, у <...> отсутствует лицензия на осуществление медицинской деятельности. Также в Едином реестре лицензий отсутствуют сведения о наличии у <...> лицензии на осуществление медицинской деятельности.

Таким образом, рассматриваемая реклама размещена с нарушением требований пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 24 Закона о рекламе реклама лекарственных средств не должна содержать утверждения или предположения о наличии у потребителей рекламы тех или иных заболеваний либо расстройств здоровья.

Частью 3 статьи 24 Закона о рекламе установлено, что требования пунктов 2 - 5 части 1 настоящей статьи распространяются также на рекламу медицинских услуг, в том числе на рекламу методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации.

Из содержания рассматриваемой рекламы следует, что на прием к ортопеду нужно при болях в шее, позвоночнике, коленях, стопах, наличии сколиоза, лордоза, деформации стоп и/или пальцев. Таким образом, данная информация, являющаяся рекламой, содержит предположение о наличии у потребителей рекламы тех или иных заболеваний либо расстройств здоровья.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена с нарушением требований пункта 5 части 1 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 24 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.

Коми УФАС России по результатам анализа рассматриваемой рекламы установлено, что в рассматриваемой рекламе медицинских услуг отсутствует предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Таким образом, рассматриваемая реклама размещена с нарушением требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе рекламоделец несет ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе пунктом 7 статьи 7, пунктом 5 части 1 статьи 24, частью 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламоделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно письменным пояснениям, представленным <...> в материалы рекламного дела, 12.12.2023 между <...> и <...> был заключен договор возмездного оказания услуг. По условиям заключенного договора, <...> обязался собственными силами и средствами осуществлять за плату комплекс услуг по диагностике опорно-двигательного аппарата и изготовлению индивидуальных ортопедических стелек. Впоследствии 12.12.2023 между <...> и <...> (рекламораспространитель) был заключен договор оказания рекламных услуг, по условиям которого рекламораспространитель принял на себя обязательства за плату осуществить разработку и создание рекламных материалов, а кроме того, их распространение. Согласно условиям рекламного договора рекламораспространитель обязался оказывать услуги лично, собственным творческим трудом. Также рекламным договором рекламораспространителю было предоставлено право обращаться к <...> с целью получения дополнительных разъяснений, информации касательно сути рекламируемых услуг и согласования подготовленного макета. В ходе исполнения рекламного договора рекламораспространитель не обращался к <...>. Вопрос условий распространения реклам был урегулирован рекламным договором. Рекламораспространитель должен был разместить не менее шести материалов размером не менее чем формат А4 на территории, расположенной в районе ул. Савина, ул. Корткеросская г. Сыктывкара. Также в рамках договора, заключенного между <...> и ИП <...>, <...> оказывались услуги по изготовлению индивидуальных ортопедических стелек. Оказание подобных услуг не относится к лицензируемым

видам деятельности. В ходе оказания услуг <...> не оказывались (и не планировались) медицинские услуги. Таким образом, по мнению <...>, действуя в рамках рекламного договора, заключенного между <...> и <...>, <...> не определяла содержание рекламы, ее дизайн-макет. По мнению <...> лицом, осуществившем изготовление и распространение рекламных материалов, является <...>.

Комиссией Коми УФАС России по результатам рассмотрения материалов рекламного дела установлено следующее.

Между <...> и ИП <...> был заключен договор возмездного оказания услуг от 12.12.2023 (далее – Договор).

Согласно пункту 1.1. Договора Исполнитель (<...>) обязуется собственными силами и средствами, осуществлять за плату комплекс услуг по диагностике опорно-двигательного аппарата и изготовлению индивидуальных ортопедических стелек для привлечённых Заказчиком (<...>) клиентов – физических лиц.

В соответствии с пунктом 1.3 Договора оказание услуг осуществляется в помещении, соответствующего требованиям, изложенным в Приложении № 1 к Договору, представленном Заказчиком, в дату, согласованную сторонами в рабочем порядке.

Пунктом 1.4 Договора установлено, что во избежание сомнений и разногласий стороны особо оговорили, что привлечение клиентов – физических лиц, которым будут непосредственно оказываться услуги Исполнителем, будут привлекаться самостоятельно Заказчиком, без участия Исполнителя, и таким образом, количество привлечённых клиентов, количество потребленных клиентами услуг, взимание с клиентов платы за оказанные Исполнителем услуги, находятся в зоне ответственности Заказчика.

Согласно пункту 4.3 Договора Заказчик самостоятельно избирает методы, способы и средства привлечения клиентов, однако, гарантируя, что такие методы и способы не будут: а) вводить клиентов в заблуждение относительно сути оказываемых услуг и личности Исполнителя; б) не будут нарушать медицинскую этику и/или общепринятую этику.

Материалами дела установлено, что между <...> и <...> был заключен Договор оказания рекламных услуг от 04.12.2023 (далее – Договор рекламы).

Согласно пункту 1.1 Договора рекламы в рамках настоящего договора рекламораспространитель (<...>) оказывает Рекламодателю (<...>) за плату комплекс услуг, в том числе:

- Подготовка макета рекламных материалов, которые будут распространяться Рекламораспространителем в ходе оказания услуг по договору;
- Распространение рекламных материалов в соответствии с требованиями, изложенными в Договоре.

В соответствии с пунктом 1.2 Договора рекламы услуги по Договору оказываются Рекламораспространителем лично, без привлечения соисполнителей к процессу оказания услуг.

Согласно пункту 2.1 Договора рекламы рекламодатель обязуется создать макет рекламных материалов собственным творческим трудом, без привлечения соисполнителей.

Пунктами 3.1, 3.2 Договора рекламы установлено, что Рекламодатель подготавливает макет рекламных материалов для целей привлечения внимания потенциальных клиентов-физических лиц к услуге по изготовлению ортопедических стелек.

Рекламодатель вправе запрашивать у Рекламодателя дополнительную информацию и сведения, пояснения, согласования макета. Риск неблагоприятных последствий, связанных с неполучением Рекламодателем информации и/или согласования со стороны Рекламодателя, полностью относится на Рекламодателя.

Согласно пункту 4.1 Договора рекламы Рекламодатель обязуется разместить не менее 6 (шести) рекламных материалов в формате постеров (плакатов), изготовленных на основании и в соответствии с макетом, разработанным Рекламодателем, размером не менее формата А4 на территории, расположенной в административных границах района ул. Савина и Коркероская г. Сыктывкар.

В соответствии с пунктом 4.2 Договора рекламы Рекламодатель самостоятельно осуществляет получение необходимых согласий/разрешений на размещение рекламных материалов. Риск неблагоприятных последствий связанных с отсутствием соответствующих разрешений/согласований на размещение рекламных материалов несет Рекламодатель.

Согласно пункту 4.3 Договора рекламы размещение рекламных материалов должно быть осуществлено Рекламодателем не позднее 18 часов 00 минут 11 декабря 2023 года.

Пунктом 5.1 Договора рекламы установлено, что по завершении процесса оказания услуг, Рекламодатель передает Рекламодателю акт сдачи-приемки оказанных услуг. Рекламодатель, в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты приемки подписывает со своей стороны оба экземпляра акта, после чего один из них возвращает Рекламодателю, либо, в тот же срок, направляет в адрес Рекламодателя отказ от приемки оказанных услуг в связи с недостатками оказанных услуг.

Согласно пунктам 1, 2 акта сдачи-приемки оказанных услуг от 04.12.2023 Рекламодатель, в строгом соответствии с условиями заключенного договора оказания услуг были оказаны следующие рекламные услуги:

- изготовлен макет рекламных материалов;
- рекламные материалы изготовлены на основании макета подготовленного Рекламодателем.

Оказанные услуги приняты Рекламодателем без претензий.

Таким образом, из имеющихся материалов установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является <...>.

Довод <...> о том, что <...> в ходе исполнения рекламного договора рекламораспространитель не обращалась к <...> с целью получения дополнительных разъяснений, информации касательно сути рекламируемых услуг и согласования подготовленного макета является несостоятельным ввиду следующего.

Пунктом 3.2 Договора рекламы установлено, что Рекламораспространитель вправе запрашивать у Рекламодача дополнительную информацию и сведения, пояснения, согласования макета.

Согласно пункту 5.1 Договора рекламы Рекламодаделец, в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты приемки подписывает со своей стороны оба экземпляра акта, после чего один из них возвращает Рекламораспространителю, либо, в тот же срок, направляет в адрес Рекламораспространителя отказ от приемки оказанных услуг в связи с недостатками оказанных услуг.

Исходя из вышеизложенного, обращение Рекламораспространителя в адрес Рекламодача с целью получения дополнительных разъяснений, информации касательно сути рекламируемых услуг и согласования подготовленного макета является правом Рекламораспространителя, а не его обязанностью.

Рассматриваемая реклама была принята <...> без претензий, что подтверждается актом сдачи-приемки оказанных услуг, что, в свою очередь, указывает на согласие <...> с содержанием рассматриваемой рекламы.

Довод <...> о том, что в рамках Договора <...> оказывались услуги по изготовлению индивидуальных ортопедических стелек, которые не относятся к лицензируемым видам деятельности, является несостоятельным ввиду следующего.

Из содержания рекламы следует: «... ЧТО ПОЛУЧИТЕ? Компьютерную диагностику опорно-двигательной аппарата Консультацию с подбором индивидуального маршрута оздоровления Изготовление/коррекцию индивидуальных ортопедических стелек на месте СОВРЕМЕННАЯ КОМПЬЮТЕРНАЯ ДИАГНОСТИКА ОПОРНО-ДВИГАТЕЛЬНОГО АППАРАТА ОПЫТНЫЙ ДОКТОР, КОТОРЫЙ УЖЕ ПОМОГ МНОГИМ ЖИТЕЛЯМ НАШЕГО ГОРОДА ЛЕЧЕНИЕ НАРУШЕНИЙ ОПОРНО-ДВИГАТЕЛЬНОГО АППАРАТА, СУСТАВОВ И МЫШЕЧНОГО КОРСЕТА ИЗГОТОВЛЕНИЕ 6 ВИДОВ ИНДИВИДУАЛЬНЫХ ОРТОПЕДИЧЕСКИХ СТЕЛЕК...».

Согласно пункту 1.1. Договора Исполнитель (<...>) обязуется собственными силами и средствами, осуществлять за плату комплекс услуг по диагностике опорно-двигательного аппарата и изготовлению индивидуальных ортопедических стелек для привлечённых Заказчиком (<...>) клиентов – физических лиц.

Материалами дела установлено, что в данном случае <...> в Центре проблемной стопы «PODOSPECIFIC» предоставляются медицинские услуги, которые требуют наличия специального разрешения (лицензии) на осуществление медицинской деятельности.

Вместе с тем, у <...>, являющейся рекламодателем рассматриваемой рекламы, отсутствует лицензия на осуществление медицинской деятельности.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра индивидуальных

предпринимателей, размещённой на официальном сайте ФНС России, предметом деятельности <...> является Предоставление услуг парикмахерскими и салонами красоты, торговля розничная косметическими и товарами личной гигиены в специализированных магазинах.

Таким образом, рассматриваемая реклама размещена и распространена с целью получения <...> прибыли от экономической деятельности, что отвечает предмету предпринимательской деятельности.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение требований пункта 7 статьи 7, пункта 5 части 1 статьи 24, части 7 статьи 24 Закона о рекламе произошло, в том числе по вине рекламодателя рассматриваемой рекламы – <...>.

Обстоятельств, как исключающих возможность соблюдения <...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии ей всех зависящих от неё мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается.

Таким образом, <...> нарушены требования пункта 7 статьи 7, пункта 5 части 1 статьи 24, части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Решением Комиссии № ПК/1782/24 от 27.03.2024 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований, в том числе пункта 7 статьи 7, пункта 5 части 1 статьи 24, части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 17 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Рассматриваемые действия в части нарушения пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе не подпадают под признаки административных правонарушений, предусмотренных частями 2 - 17 статьи 14.3, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ. В связи с чем, в указанной части ИП Зубарева Д.А. допустила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ 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.

Рассматриваемые действия в части нарушения пункта 5 части 1 статьи 24, части 7 статьи 24 Закона о рекламе подпадают под признаки административного

правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ. В связи с чем, в указанной части, <...> допустила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Таким образом, <...> допустила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3, ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: с 06.12.2023 по 22.12.2023.

В силу ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом, срок давности привлечения <...> к административной ответственности в связи с распространением рассматриваемой рекламы на дату рассмотрения настоящего дела не истек.

Место совершения административного правонарушения: г. Сыктывкар Республики Коми.

Из материалов административного и рекламного дел следует, что <...> не предприняла достаточных мер для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути, уклонилась от обязанности по контролю за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям рекламного законодательства, что является зоной ответственности рекламопроизводителя и рекламораспространителя.

В связи с чем, обстоятельств, как исключаящих возможность соблюдения <...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии ей всех зависящих от неё мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается.

Исследовав материалы административного и рекламного дел, должностное лицо приходит к выводу о том, что вина <...> в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1, ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, является установленной.

В соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностное лицо считает возможным учесть в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность <...>: оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, совершение административного правонарушения впервые, наличие малолетнего ребенка.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

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

Из положений пункта 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» следует, что квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях, 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.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Состав административных правонарушений, предусмотренных ч.1, ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, является формальными и не требует материально-правовых последствий содеянного.

Сравнительный анализ санкций, содержащихся в КоАП РФ, свидетельствует о том, что нарушение законодательства о рекламе обладает высокой степенью общественной опасности.

В соответствии со ст. 1.2 КоАП РФ задачами законодательства об административных правонарушениях являются, в том числе, защита общества и государства от административных правонарушений, предупреждение административных правонарушений.

Целями Закона о рекламе являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской

Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Требования законодательства о рекламе к рекламе медицинских услуг, а также установление в ч. 1, ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений.

Каких-либо обстоятельств, характеризующих случай нарушения <...> как исключительный, не установлено, а ей таковых не приведено.

Оценив фактические обстоятельства дела, характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, должностное лицо пришло к выводу о том, что в данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в отсутствии должной предусмотрительности и пренебрежительном отношении ИП Зубаревой Д.А. к исполнению своих публично-правовых обязанностей и несоблюдении требований пункта 7 статьи 7, пункта 5 части 1 статьи 24, части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Согласно ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии с ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Согласно ч. 3 ст. 3.4 КоАП РФ в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В силу ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае

совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 14.56, 15.21, 15.27.3, 15.30, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса.

Отсутствие хотя бы одного из приведенных условий исключает предусмотренную статьей 4.1.1 КоАП РФ возможность замены назначенного постановлением административного органа административного наказания в виде административного штрафа предупреждением.

В Коми УФАС России документы, свидетельствующие о причинении вреда или возникновении угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также о наличии имущественного ущерба в результате совершенного административного правонарушения, отсутствуют.

Помимо прочих условий, установленных статьей 4.1.1 КоАП РФ для возможности замены административного штрафа на предупреждение, основополагающим условием для применения указанной нормы КоАП РФ является то обстоятельство, что административное правонарушение совершено впервые, то есть преференция, предусмотренная статьей 4.1.1 КоАП РФ, является исключительной. При этом при рассмотрении вопроса о возможности замены административного штрафа на предупреждение должны учитываться совершенные ранее иные административные правонарушения, в том числе не являющиеся однородными по отношению к рассматриваемому правонарушению.

Вместе с тем в соответствии с положениями части 1 статьи 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления, за исключением случая, предусмотренного частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 2 статьи 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание в виде административного штрафа за совершение административного правонарушения и которое уплатило административный штраф до дня вступления в законную силу соответствующего постановления о назначении административного наказания, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу указанного постановления до истечения одного года со дня уплаты административного штрафа.

Кроме того, как это следует из части 1 статьи 31.9 КоАП РФ, постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Таким образом, истечение сроков, указанных в статьях 4.6 и 31.9 КоАП РФ, в период течения которых лицо считается подвергнутым административному наказанию по одному или нескольким административным правонарушениям, исключает

возможность учета таких административных правонарушений в качестве основания, препятствующего применению взаимосвязанных положений части 2 статьи 3.4 и статьи 4.1.1 КоАП РФ, позволяющих заменить назначенное наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

Указанная правовая позиция изложена в определениях Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 05.09.2018 № 303-АД18-5207, от 17.10.2023 № 307-ЭС23-10623.

В Коми УФАС России отсутствуют доказательства того, что в течение года, предшествующего дате вынесения настоящего постановления, <...> была подвергнута административному наказанию, в том числе по ч. 1, ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Соответственно, <...> можно считать впервые совершившей административное правонарушение. Таким образом, усматриваются обстоятельства для замены административного штрафа на предупреждение.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание цели административного наказания, установленные ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, учитывая характер совершенного <...> административного правонарушения, личность <...>, наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, с учетом имущественного положения <...>, подтвержденного налоговой декларацией, в соответствии со статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, ч. 1, ч. 5 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1, ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить <...> административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со статьями 30.2, 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, в вышестоящий орган либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

1) после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;

2) после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;

3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

<...>

<...>

2024-3788