

11 июля 2018г.
Ставрополь

Г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Г.В. Золина, рассмотрев протокол № 383 от 27.06.2018г. и материалы административного дела № 408, возбужденного 11.05.2018 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» /440039, г. Пенза, ул. Заводская, д.5, литер ББ1Б2, ИНН 5835121251, КПП 583501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Инспекцией Федеральной налоговой службы по Октябрьскому району г. Пензы 07.12.2016 за ОГРН 1165835072138/ по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие представителя ООО Диагностический центр «Клиника-Сити», общество надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения административного дела №408, что подтверждается почтовым уведомлением о вручении №35500325091531.

УСТАНОВИЛ:

В результате осуществления государственного надзора за рекламной деятельностью хозяйствующих субъектов были выявлены нарушения Федерального закона «О рекламе».

В апреле 2018 года в адрес Ставропольского УФАС поступило обращение гр. <...> по вопросу рекламы медицинских услуг клиники «Клиника-Сити».

В период с января по март 2018 года в г. Ставрополь на маршрутном такси №31 (гос. номер У 597 УК 26) распространялась реклама следующего содержания: «Клиника-Сити консультативно-диагностический центр МРТ КТ прием анализов УЗИ диагностика консультация специалистов г. Ставрополь ул. Ленина, 381, 2 этаж...».

Объектом рекламирования в данной рекламе выступают

медицинские услуги - МРТ, КТ, УЗИ, прием специалистов, прием анализов), оказываемые в Диагностическом Центре «Клиника-Сити».

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе», рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «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).

В данной рекламе медицинских услуг отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению, необходимости получения консультации специалистов.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе», ответственность за нарушения требований, установленных частью 7 статьи 24 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» несет рекламодатель.

Рекламодателем вышеуказанной рекламной продукции является ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» /440039, г. Пенза, ул. Заводская, д.5, литер ББ1Б2, ИНН 5835121251, КПП 583501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Инспекцией Федеральной налоговой службы по Октябрьскому району г. Пензы 07.12.2016 за ОГРН 1165835072138/.

27.06.2018 в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные объяснения ООО Диагностический центр «Клиника-Сити», в которых доверенный представитель общества сообщает, что реклама, размещенная на транспортном средстве, содержит в себе два предупреждающих упоминания: 1) указание на факт приема специалистов – консультация специалистов; 2) прямое указание «Имеются противопоказания к применению, необходима консультация специалиста», что прямо предполагает предварительное получение консультации специалиста перед оказанием услуг Обществом, в рамках которого в том числе проводится выяснение возможных противопоказаний у каждого пациента для получения той или иной услуги (вх. №5724 от 27.06.2018).

Доводы ООО ДЦ «Клиника-Сити» не состоятельны по следующим основаниям.

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

В пункте 22 Постановления Пленума высшего арбитражного суда РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» указано, согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе, реклама лекарственных средств и медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказания к их применению.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 27.12.2011 №1664н. В данном перечне указаны такие медицинские услуги, как:

- В03.052.001- комплексное ультразвуковое исследование внутренних органов;
- А04.01.001 - ультразвуковое исследование мягких тканей (одна анатомическая зона);
- А04.11.002 - ультразвуковое исследование интраоперационное;
- А05.01.002 - магнитно-резонансная томография мягких тканей;
- А05.03.002 - магнитно-резонансная томография позвоночника (один

отдел);

- A06.01.001 - компьютерная томография мягких тканей;

- A06.04.017 - компьютерная томография сустава;

- B03.016.002 - общий (клинический) анализ крови;

- B03.016.004 - анализ крови биохимический общетерапевтический;

- B01.057.001 - прием (осмотр, консультация) врача-хирурга первичный;

- B01.057.002 - прием (осмотр, консультация) врача-хирурга повторный;

- B04.002.001 - диспансерный прием (осмотр, консультация) врача-аллерголога-иммунолога;

- B04.002.002 - профилактический прием (осмотр, консультация) врача-аллерголога-иммунолога.

Следовательно, в рекламе, распространенной Диагностический центр «Клиника-Сити», указаны медицинские услуги.

Таким образом, объектом рекламирования является именно медицинские услуги общества, направленные на привлечение внимания потребителя, имеющего потребность в данных услугах.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «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.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «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.

Таким образом, из формулировки вышеуказанной нормы закона

однозначно следует, что одна и та же информация не может являться перечислением рекламируемых медицинских услуг и исполнять функции предупреждения, предусмотренные частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе».

Требование о необходимости сопровождать соответствующую рекламу предупреждением обусловлено необходимостью защиты здоровья граждан, которые в силу отсутствия специальных знаний объективно лишены возможности адекватно оценивать последствия для своей жизни и здоровья использования рекламируемых лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг.

В соответствии с пунктом 2 Постановления ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

В спорной рекламе фраза «консультация специалистов» является рекламой услуг клиника, а не фразой, наличие которой требует часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе».

Более того, спорная реклама распространялась на транспортном средстве (ТС). Потребители в момент движения ТС не могут увидеть его со всех сторон. Наличие фразы о противопоказаниях на боковых сторонах ТС не достаточно, поскольку заявитель в своем обращении предоставил фото рекламы, размещенной непосредственно на задней части ТС, где данная фраза отсутствует.

Таким образом, в рекламе распространенной ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» допущены нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы медицинских услуг без соответствующего закону предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

У ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» при определении содержания рекламы имелась возможность для соблюдения правил и норм действующего законодательства о рекламе, но обществом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, что является основанием в соответствии со статьёй 2.1 КоАП РФ для признания ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» виновным в совершении административного правонарушения.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ 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.

Правонарушения в сфере рекламы медицинских услуг обладают повышенной опасностью.

Общественные отношения, связанные с рекламой медицинских услуг, являются одними из наиболее важных объектов правового регулирования в сфере здравоохранения. Посягательство на них несет в себе существенную угрозу установленному публично-правовому порядку, поскольку непосредственно влияет на состояние здоровья человека. Административное правонарушение, совершенное ООО Диагностический центр «Клиника-Сити», несет в себе угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей.

Конституция Российской Федерации признает человека высшей ценностью общества, право на жизнь – самым важным правом человека, принадлежащим ему от рождения (статьи 2, 17, 20).

Конституция Российской Федерации признает право человека на охрану здоровья и медицинскую помощь (часть 1 статьи 41).

В части 1 статьи 45 Конституции Российской Федерации гарантируется государственная защита прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации.

Об общественной опасности правонарушений, связанных с рекламой медицинских услуг, свидетельствует выделение законодателем ответственности за такие нарушения в отдельный состав - часть 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Совершенное Обществом административное правонарушение в виде нарушения законодательства о рекламе посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок общественных отношений в сфере производства, размещения и распространения рекламы.

Право потребителя на получение информации о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов, закрепленное в части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», обеспечивает защиту законных интересов потребителя в момент восприятия рекламы медицинских услуг, т.е. задолго до того момента, как потребитель обратится в медицинское учреждение за оказанием медицинских услуг.

Требование законодательства о необходимости сопровождать соответствующую рекламу предупреждением о наличии противопоказаний обусловлено необходимостью защиты здоровья граждан, которые в силу отсутствия специальных знаний объективно лишены возможности адекватно оценивать последствия для своей жизни и здоровья использования рекламируемых лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг.

На основании вышеуказанного, должностное лицо приходит к выводу о невозможности применения к ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» статьи 2.9 КоАП РФ. Правонарушение, допущенное Обществом, обладает повышенной опасностью и понятие «малозначительность» к нему неприменимо.

Статья 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением, содержит условия замены административного штрафа предупреждением.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, являющимся

субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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.

Согласно части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 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 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» является субъектом малого предпринимательства. Поскольку административное правонарушение, совершенное ООО Диагностический центр «Клиника-Сити», несет угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей, на ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» не распространяется действие части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Кроме того, Постановлением о наложении штрафа по делу об

административном правонарушении №526 от 20.10.2017 года ООО Диагностический центр «Клиника Сити» уже было привлечено к административной ответственности.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено. Обстоятельств, отягчающих вину, также нет.

С учетом субъективной и объективной стороны совершенного правонарушения должностным лицом Ставропольского УФАС России было принято решение о назначении административного штрафа, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе», статьями 2.1, 2.9, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» /440039, г. Пенза, ул. Заводская, д.5, литер ББ1Б2, ИНН 5835121251, КПП 583501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Инспекцией Федеральной налоговой службы по Октябрьскому району г. Пензы 07.12.2016 за ОГРН 1165835072138/ виновным в совершении нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе».
2. Назначить ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» /440039, г. Пенза, ул. Заводская, д.5, литер ББ1Б2, ИНН 5835121251, КПП 583501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Инспекцией Федеральной налоговой службы по Октябрьскому району г. Пензы 07.12.2016 за ОГРН 1165835072138/ наказание в соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере **двухсот тысяч рублей (200 000 рублей)**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную

силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства о рекламе, зачисляются по следующим реквизитам:

«Получатель» - УФК МФ РФ по СК (Ставропольское УФАС России), ИНН 2634003887, КПП 263501001, Отделение Ставрополь г. Ставрополь, р/с 40101810300000010005, БИК 040702001, ОКТМО 07701000. Код доходов бюджета 161 1 16 26000 01 6000 140, УИН 16112071100001288501. Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе по постановлению № 408 от 11.07.2018г.

В случае отсутствия документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, примет решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности по статье 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. В соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела, в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель

руководителя
Г.В. Золина

управления