

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об

административном правонарушении № 026/04/14.3-244/2019

24 апреля 2019 года
Ставрополь

г.

З а м е с т и т е л ь руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золина Г.В., рассмотрев протокол № 213 от 23.04.2019 года и материалы административного дела № 026/04/14.3-244/2019, возбужденного 23.04.2019 года управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении должностного лица ООО «СГСП имени профессора Александрова» /355042, г. Ставрополь, ул. 45-я Параллель, дом, 22Г, пом.2; ИНН 2621800525, КПП 263501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 23.10.2014 за ОГРН 1142651026077/ - заместителя директора по маркетингу 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 присутствии должностного лица ООО «СГСП имени профессора Александрова» - заместителя директора по маркетингу Устича Никиты Сергеевича,

УСТАНОВИЛ:

27 февраля 2019 г. в г. Ставрополе на ул. 2-й Юго-Западный, 2Г, посредством почтовых ящиков распространялись рекламные листовки следующего содержания:

«Стоматологическая клиника имени профессора Александрова. Приглашает Вас пройти профилактический осмотр. Детское отделение, хирургическое отделение, терапевтическое отделение,

все виды рентген диагностики, исправление прикуса, протезирование (микропротезирование), имплантация, парадонтологическое лечение, видеоконтроль всех этапов стерилизации, беспроцентная рассрочка. Только до 31.03.2019. Бесплатная консультация всех специалистов. Лечение кариеса от 990р., протезирование (коронки) от 4000 р. ультразвуковая чистка 1650 р. ул. 45-я Параллель, 22Г, без перерывов, без выходных, предварительная запись 67-69-06, 67-69-07, Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста. Лицензия № ЛО-26-01-003910 от 27.12.2016г. ОГРН 1142651026077, ИНН 2621800525».

В данной рекламе медицинских услуг предупреждение о наличии противопоказаний к их применению, необходимости получения консультации специалистов составляет менее пяти процентов рекламной площади.

Данная реклама распространялась для привлечения внимания к медицинским услугам, оказываемым в стоматологической клинике имени профессора Александрова.

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 Российской Федерации от 13.10.2017 №804Н.

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 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.

Распространенная ООО «СГСП имени профессора Александрова» информация, полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закрепленному в статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

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). 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.

В данной рекламе медицинских услуг предупреждение о наличии противопоказаний к их применению, необходимости получения консультации специалистов составляет менее пяти процентов рекламной площади.

Общая площадь рекламной листовки, распространенной ООО

«СГСП имени профессора Александрова», составляет – 318,44 см², площадь предупреждения, расположенного в нижней части рекламы – 1,86 см², что составляет примерно 0,58% от общей площади рекламы.

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 рекламы является ООО «СГСП имени профессора Александрова» /355042, г. Ставрополь, ул. 45-я Параллель, дом, 22Г, пом.2; ИНН 2621800525, КПП 263501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 23.10.2014 за ОГРН 1142651026077/.

21.03.2019 в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные объяснения ООО «СГСП имени профессора Александрова» по делу №18, в которых Общество сообщает, что нарушение рекламного законодательства произошло из-за невнимательности сотрудника общества - заместителя директора по маркетингу (вх. № 2163 от 21.03.2019). Он организовал изготовление и распространение рекламных листовок. Несмотря на свои должностные обязанности. Он не проверил соответствие листовок действующему законодательству. В настоящее время директором Общества приняты меры по недопущению повторного нарушения законодательства – издан приказ № 5 от 18.03.2019 г. о запрете изготовления и распространения данных рекламных листовок.

На рассмотрении дела 24.04.2019 г. заместитель директора по маркетингу ООО «СГСП имени профессора Александрова» подтвердил доводы, представленные в письменных пояснениях ранее и признал свою вину.

Таким образом, в рекламе ООО «СГСП имени профессора Александрова» /355042, г. Ставрополь, ул. 45-я Параллель, дом, 22Г, пом.2; ИНН 2621800525, КПП 263501001, зарегистрировано в качестве

юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 23.10.2014 за ОГРН 1142651026077/ допущено нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы медицинских услуг с предупреждением о наличии противопоказаний по их применению и использованию и необходимости получения консультации специалистов, составляющим менее пяти процентов рекламной площади.

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 заместителя директора по маркетингу ООО «СГСП имени профессора Александрова» имелась возможность обеспечить соблюдение законодательства о рекламе при распространении рекламы, но не принял к тому разумных и адекватных мер, не проявил должную степень заботливости и осмотрительности, не организовал соответствующий контроль за соблюдением требований действующего законодательства, что является основанием для признания виновным в совершении административного правонарушения.

В вышеуказанной рекламе ООО «СГСП имени профессора Александрова» допущены нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 года №38-ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы медицинских услуг без соответствующего закону предупреждения о возможных противопоказаниях, необходимости получения консультации со специалистом.

Совершенное заместителем директора по маркетингу ООО «СГСП имени профессора Александрова» административное правонарушение в виде нарушения законодательства о рекламе посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок общественных отношений в сфере производства, размещения и распространения рекламы.

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 заместителем директора по маркетингу ООО «СГСП имени профессора Александрова», несет в себе угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей.

Действия Ставропольского УФАС России направлены на реализацию положений Конституции Российской Федерации, которая 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.

На основании вышеуказанного, должностное лицо приходит к выводу о невозможности применения к заместителю директора по маркетингу ООО «СГСП имени профессора Александрова» статьи 2.9 КоАП РФ. Правонарушение, допущенное заместителем директора по маркетингу ООО «СГСП имени профессора Александрова», 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.

Поскольку административное правонарушение, совершенное заместителем директора по маркетингу ООО «СГСП имени профессора Александрова», несет угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей, на не распространяется действие части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

В соответствии с пунктом 4 статьи 26.1 КоАП РФ при рассмотрении дела об административном правонарушении выяснению подлежат обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Отягчающих обстоятельств по делу об административном правонарушении в отношении заместителя директора по маркетингу ООО «СГСП имени профессора Александрова» не установлено.

В то же время, Ставропольским УФАС России установлены смягчающие обстоятельства по делу об административном правонарушении в отношении заместителя директора по маркетингу ООО «СГСП имени профессора Александрова».

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность является раскаяние лица, совершившего административное правонарушение (пункт 1 статьи 4.2 КоАП РФ).

Согласно объяснений, заместителя директора по маркетингу ООО «СГСП имени профессора Александрова», он признает свою вину.

Руководствуясь частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе», статьями 2.1, 2.9; 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 должностное лицо ООО «СГСП имени профессора Александрова» /355042, г. Ставрополь, ул. 45-я Параллель, дом, 22Г, пом.2; ИНН 2621800525, КПП 263501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 23.10.2014 за ОГРН 1142651026077/ - заместителя директора по маркетингу виновным в совершении нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38 – ФЗ «О рекламе».

2. Назначить должностному лицу ООО «СГСП имени профессора Александрова» /355042, г. Ставрополь, ул. 45-я Параллель, дом, 22Г, пом.2; ИНН 2621800525, КПП 263501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 23.10.2014 за ОГРН 1142651026077/ - заместителю директора по маркетингу наказание в соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере **десяти (10 000) тысяч рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

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 16112042400001596081. Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе по Постановлению №026/04/14.3-244/2019 от 24.04.2019 г.

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 управления
Г.В. Золина