

Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством.

Исх.№ 7806 /03 от 31.12.2014

Индивидуальному предпринимателю
Федорову А.В.

ул. Коровникова, д. 15, корп. 1, кв. 139,

Великий Новгород, 173025

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 15
об административном правонарушении

Резолютивная часть оглашена 25.12.2014

В полном объеме изготовлено 30.12.2014

Великий Новгород

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) Куриков Илья Андреевич, рассмотрев протокол № 15 от 24.11.2014 и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Федорова Анатолия Васильевича (ИНН 532101629754; 173025, Великий Новгород, ул. Коровникова, д. 15, к. 1, кв. 139; далее – ИП Фёдоров А.В.), в связи с обнаружением в его действиях нарушения части 8 статьи 24 и пункта 9 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ и иных достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП,

УСТАНОВИЛ:

21.03.2013 в Новгородское УФАС России поступило заявление о нарушении законодательства о рекламе при распространении в периодическом печатном издании - журнале «Антенна-Телесемь» № 2 (351) январь 2014 года на 67 странице; № 3 (352) январь 2014 года на 67 странице; № 4 (353) январь 2014 года на 62 странице; № 5 (354) февраль 2014 года на 2 странице; № 6 (355) февраль 2014 года на 68 странице, рекламных объявлений под заголовком «ВРАЧ АКУШЕР-ГИНЕКОЛОГ (...)» об оказании Индивидуальным предпринимателем Хмарой Дмитрием Дмитриевичем (далее – ИП Хмара Д.Д.) медицинских услуг (далее – Заявление).

В результате рассмотрения Заявления и сбора дополнительных доказательств установлено, что в журнале «Антенна-Телесемь» № 2 (351) январь 2014 года на 67 странице; № 3 (352) январь 2014 года на 67 странице; № 4 (353) январь 2014 года на 62 странице; № 5 (354) февраль 2014 года на 2 странице, опубликованы рекламные объявления под заголовком «ВРАЧ АКУШЕР-ГИНЕКОЛОГ» следующего содержания:

«ВРАЧ АКУШЕР-ГИНЕКОЛОГ высшей квалификационной категории ХМАРА ДМИТРИЙ ДМИТРИЕВИЧ Ведёт платный приём: ведение беременных, приём гинекологический, медикаментозное прерывание беременности, обследование и лечение ИППП, по адресу: ул. Ломоносова, дом 40 (Фитнес-центр «Наутилус», 4 этаж) Запись по телефону: 8-921-729-75-74. Реклама. Лицензия ЛО 53-01-000319 от 04.05.2011. О возможных противопоказаниях проконсультируйтесь со специалистом».

В журнале «Антенна-Телесемь» № 6 (355) февраль 2014 года на 68 странице опубликовано рекламное объявление под заголовком «ВРАЧ АКУШЕР-ГИНЕКОЛОГ» следующего содержания:

«ВРАЧ АКУШЕР-ГИНЕКОЛОГ высшей квалификационной категории ХМАРА ДМИТРИЙ ДМИТРИЕВИЧ Ведёт платный приём по адресу: ул. Ломоносова, дом 40 (Фитнес-центр «Наутилус», 4 этаж) Запись по телефону: 8-921-729-75-74. Реклама. Лицензия ЛО 53-01-000319 от 04.05.2011. О возможных противопоказаниях проконсультируйтесь со специалистом».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее – Закон 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.

Согласно [пункту 2 статьи 3](#) Закона о рекламе под объектом рекламирования понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Товар представляет собой продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии частью 8 статьи 24 Закона о рекламе (в ред. Федерального закона от 25.11.2013 [№ 317-ФЗ, действовавшей на момент распространения рекламы](#)) реклама лекарственных препаратов в формах и дозировках, отпускаемых по рецептам на лекарственные препараты, медицинских услуг, в том числе методов

профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, а также медицинских изделий, для использования которых требуется специальная подготовка, не допускается иначе как в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий и в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях.

Таким образом, реклама медицинских услуг по состоянию на январь — февраль 2014 года допускалась исключительно в рамках указанных мероприятий для медицинских или фармацевтических работников или в специализированных печатных изданиях, предназначенных для данных категорий работников.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н (далее – Номенклатура).

Согласно Номенклатуре медицинскими услугами, в частности, являются:

- Подготовка беременных к родам (код услуги А13.30.005);
- Искусственное прерывание беременности (аборт) (код услуги А16.20.037);
- Прием (осмотр, консультация) врача-акушера-гинеколога (коды услуг В01.001.001, В01.001.002, В01.001.003, В01.001.004, В01.001.005).

Таким образом, рассматриваемые объявления представляют собой рекламу медицинских услуг, оказываемых ИП Хмарой Д.Д.

При этом такая реклама распространялась в журнале «Антенна-Телесемь», который не является специализированным печатным изданием, предназначенным для медицинских и фармацевтических работников.

Кроме того, в соответствии с пунктом 9 статьи 7 Закона о рекламе с 01.01.2014 введен запрет на распространение рекламы услуг по искусственному прерыванию беременности.

С учетом вышеизложенного, в распространенных в журнале «Антенна-Телесемь» № 2 (351) январь 2014 года на 67 странице; № 3 (352) январь 2014 года на 67 странице; № 4 (353) январь 2014 года на 62 странице; № 5 (354) февраль 2014 года на 2 странице рекламных объявлениях, содержащих информацию о медицинских услугах, оказываемых конкретным физическим лицом, имеются признаки нарушений пункта 9 статьи 7 и части 8 статьи 24 Закона о рекламе, выразившихся в распространении рекламы услуг по искусственному прерыванию беременности и рекламы медицинских услуг недопустимым способом (путем опубликования в печатном издании, не являющемся специализированным и предназначенным для медицинских и фармацевтических работников). А в журнале «Антенна-Телесемь» № 6 (355) февраль 2014 года на 68 странице - признаки нарушения части 8 статьи 24 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы медицинских услуг недопустимым способом (путем опубликования в печатном издании, не являющемся специализированным и предназначенным для медицинских и фармацевтических работников).

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не

соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе в соответствии со статьей 38 Закона о рекламе может быть возложена как на рекламодателя (часть 6 статьи 38 Закона о рекламе), так и на рекламораспространителя (часть 7 статьи 38 Закона о рекламе). При этом, в соответствии с частью 8 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение законодательства о рекламе может быть возложена и на рекламопроизводителя, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Между издателем журнала «Антенна-Телесемь» - ООО «Пресс» и индивидуальным предпринимателем Фёдоровым А.В. заключен договор № б/н (далее – Договор), в соответствии с которым все права и обязанности, связанные с размещением рекламы в издании, переданы индивидуальному предпринимателю Фёдорову А.В.

В соответствии с пунктами 1.1-1.2 раздела 1 «Предмет договора» Договора, исполнитель (Фёдоров А.В.) по заданию заказчика (ООО «Пресс») принимает на себя обязательства по комплексу мероприятий, связанных с размещением рекламы в печатном издании «Антенна-Телесемь. Великий Новгород» (свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ФС77-34414 от 26 ноября 2008 года; далее – Издание), включая, но не ограничиваясь: поиск рекламодателей, определение объекта рекламирования и/или целевой аудитории; написание рекламного текста (и/или согласование макета рекламы с рекламодателем); передача согласованных рекламных макетов исполнителю в электронном виде, в формате не требующем дополнительной обработки; утверждение электронной версии очередного номера с целью проверки соблюдения законодательства РФ о рекламе. Исполнитель является рекламоизготовителем и рекламораспространителем рекламы в Издании в соответствии с законом РФ о рекламе.

Пунктом 2.2.1 раздела 2 «Права и обязанности сторон» Договора установлено, что исполнитель обязан самостоятельно и за свой счет урегулировать претензии третьих лиц, а равно и претензии государственных органов по вопросам содержания и/или распространения рекламных материалов, созданных и/или распространенных в соответствии с пунктами 1.1-1.2 Договора.

Из письменных пояснений (исх. № 3 от 17.07.2014) ИП Хмары Д.Д. следует, что им был заключен договор с индивидуальным предпринимателем Фёдоровым А.В., в соответствии с которым соблюдение законодательства РФ при размещении рекламы в СМИ является ответственностью индивидуального предпринимателя Фёдорова А.В. ИП Хмарой Д.Д. был определен перечень услуг, которые Хмара Д.Д. имеет право оказывать в соответствии с лицензией ЛО-53-01-000319. Вопросы сужения перечня услуг в целях рекламирования деятельности ИП Хмары Д.Д. является компетенцией индивидуального предпринимателя Фёдорова А.В. Конечный текст с ИП Хмарой Д.Д. не согласовывался.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе в данной части в соответствии со статьей 38 Закона о рекламе может быть возложена как на рекламодателя (часть 6 статьи 38 Закона о рекламе), так и на рекламораспространителя (часть 7 статьи 38 Закона о рекламе).

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение части 8 статьи 24 Закона о рекламе (в ред. Федерального закона от 25.11.2013 № 317-ФЗ) при распространении вышеуказанной рекламы содержится в действиях лица, осуществившего распространение рекламы, то есть рекламодателя данной ненадлежащей рекламы – индивидуального предпринимателя Фёдорова А.В.

Пунктом 9 статьи 7 Закона о рекламе установлено, что не допускается реклама медицинских услуг по искусственному прерыванию беременности. В журнале «Антенна-Телесемь» № 2 (351) январь 2014 года на 67 странице; № 3 (352) январь 2014 года на 67 странице; № 4 (353) январь 2014 года на 62 странице; № 5 (354) февраль 2014 года на 2 странице содержится реклама медицинских услуг по медикаментозному прерыванию беременности (код услуги — А16.20.037 согласно Номенклатуре), что в соответствии с вышеуказанной статьёй не допускается. Следовательно, в действиях рекламодателя данной рекламы — индивидуального предпринимателя Фёдорова А.В. содержится нарушение пункта 9 статьи 7 Закона о рекламе.

Ответственность за вышеуказанные нарушения Закона о рекламе в данном случае несет рекламодатель данной ненадлежащей рекламы – индивидуальный предприниматель Фёдоров А.В.

О месте и времени рассмотрения настоящего дела Фёдоров А.В. надлежащим образом был уведомлен, на рассмотрении дела не явился, заявил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вх. № 11188 от 23.12.2014 Новгородского УФАС России).

В представленном письменном ходатайстве Фёдоров А.В. указывает, что 28.06.2014 года вступила в силу новая редакция Закона о рекламе, в которой нарушение части 8 статьи 24 Закона в части рекламы медицинских услуг отсутствует. Фёдоров А.В. указывает, что исходя из принципов КоАП, привлечение к административной ответственности за нарушение способа распространения рекламы медицинских услуг не представляется возможным.

Исследовав материалы дела № 15 от 25.12.2014 об административном правонарушении, уполномоченное должностное лицо Новгородского УФАС России, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП нарушение рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 – 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностное лицо в размере от четырех до двадцати тысяч рублей.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Индивидуальный предприниматель Федоров А.В. являлся лицом ответственным за содержание вышеуказанного текста рекламы в соответствии с Договором.

Таким образом, индивидуальный предприниматель Федоров А.В. не проявил надлежащего отношения к исполнению своих обязанностей, что привело к нарушению части 8 статьи 24 (в ред. Федерального закона от 25.11.2013 № 317-ФЗ) и пункта 9 статьи 7 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое законодательством установлена административная ответственность.

Действующее законодательство Российской Федерации, в том числе и Закон о рекламе, являются общедоступной, а не закрытой информацией. Поэтому Федоров А.В. имел возможность и должен был изучить действующее законодательство, предвидеть и не допустить установленные нарушения законодательства о рекламе.

Таким образом, лицом, ответственным за нарушение законодательства о рекламе, в данном случае является индивидуальный предприниматель Федоров А.В.

Установленные по делу обстоятельства и собранные доказательства позволяют сделать вывод о том, что административное правонарушение совершено индивидуальным предпринимателем Федоровым А.В. по неосторожности, поскольку индивидуальный предприниматель Федоров А.В. предвидел возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на предотвращение таких последствий либо не предвидел возможности наступления таких последствий, хотя должен был и мог их предвидеть.

При этом необходимо отметить, что 30.06.2014 вступила в силу новая редакция части 8 статьи 24 Закона о рекламе, в которой отсутствует запрет на распространение рекламы медицинских услуг (Федеральный закон от 28.06.2014 № 190-ФЗ). Частью 2 статьи 1.7 КоАП установлено, что закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Письмом ФАС России от 30.06.2014 № АК/26183/14 указано, что в силу [части 2 статьи 1.7](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в случае если дело об административном правонарушении по факту распространения рекламы медицинских услуг в местах, запрещенных в соответствии с [частью 8 статьи 24](#) Закона о рекламе возбуждено, решение по нему не принято и дело находится в процессе рассмотрения, такое дело об административном правонарушении подлежит прекращению.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, привлечение индивидуального предпринимателя Федорова А.В. к административной ответственности за нарушение части 8 статьи 24 Закона о рекламе не представляется возможным.

Однако, по данному делу, индивидуальным предпринимателем Федоровым А.В. также нарушен пункт 9 статьи 7 Закона о контрактной системе, которым предусмотрен запрет рекламы медицинских услуг по искусственному прерыванию беременности.

Таким образом, в действиях индивидуального предпринимателя Федорова А.В., который должен был и мог предпринять необходимые и зависящие от него меры для распространения рекламы без установленных в ней нарушений, содержится состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП, в соответствии с которой нарушение рекламодателем [законодательства](#) о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31](#) настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Место и время совершения административного правонарушения – Великий Новгород, ул. Великая, дом 23; 01.01.2014.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 КоАП, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП, не установлено.

При назначении административного наказания учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие смягчающих и отягчающих ответственность обстоятельств.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП, последствием которых явилось не обеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, предусмотренных КоАП гарантий, не установлено.

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

Руководствуясь частью 1 статьи 14.3, статьями 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях индивидуального предпринимателя Федорова Анатолия Васильевича (ИНН 532101629754; 173025, Великий Новгород, ул. Коровникова, д. 15, к. 1, кв. 139) при распространении в периодическом печатном издании - журнале «Антенна-Телесемь» № 2 (351) январь 2014 года

на 67 странице; № 3 (352) январь 2014 года на 67 странице; № 4 (353) январь 2014 года на 62 странице; № 5 (354) февраль 2014 года на 2 странице рекламных объявлений об оказании индивидуальным предпринимателем Хмарой Дмитрием Дмитриевичем медицинских услуг административное правонарушение, выразившееся в нарушении рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащей рекламе), ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на индивидуального предпринимателя Федорова Анатолия Васильевича административный штраф за совершенное правонарушение в размере 4 000 (четыре тысяч) рублей.
3. Сумму штрафа индивидуальному предпринимателю Федорову Анатолию Васильевичу надлежит перечислить в бюджет:

ИНН 5321047553

КПП 532101001

Получатель: УФК по Новгородской области (Новгородское УФАС России)

Счет: 40101810900000010001

Банк: Отделение Новгород

БИК: 044959001

Кор.счет: Нет

ОКТМО: 49701000

Код БК: 16111626000016000140

(Штраф за нарушение законодательства о рекламе)

Заместитель руководителя

Новгородского УФАС России

И.А. Куриков

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки,

предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в [части 1](#) настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляя в течение трех суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП 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 десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.