

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении №156

24 апреля 2017 года

г. Ставрополь

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золина Галина Владимировна, рассмотрев протокол №96 об административном правонарушении от 10.04.2017 и материалы административного дела №156, возбужденного 10.04.2017 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» /355042, г. Ставрополь, пр. Юности, 42, ИНН 2635818360, КПП 263501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 08.02.2013 за ОГРН 1132651002967/ части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение частей 7, 8 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. №38 – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителей ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» по доверенности - <.....> и <.....>.

УСТАНОВИЛ:

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

В феврале 2017 года по адресу г. Ставрополь, пр. Юности, 42 (Городская поликлиника №9) с помощью съемки на цифровую фотокамеру Sony DSC-W170 (инв. №138107) специалистом Ставропольского УФАС России был зафиксирован факт распространения рекламных буклетов следующего содержания: «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза Доверьте свое зрение профессионалам Современная хирургия катаракты - сверхточное проведение операции – быстро восстановление – щадящее воздействие – стабильный и предсказуемый результат...».

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 указанных рекламных буклетах объектом рекламирования выступают метод оперативного лечения катаракты – лазерное лечение катаракты или фемтокатаракта и удаление катаракты методом ультразвуковой фактоэмульсификации с имплантацией ИОЛ с раскрытием их содержания.

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

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 соответствии с частью 8 статьи 24 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе», реклама лекарственных препаратов в формах и дозировках, отпускаемых по рецептам на лекарственные препараты, 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.

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 частями 7, 8 статьи 24 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» несет рекламодатель.

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.

Рекламодателем вышеуказанной рекламной продукции является ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» /355042, г. Ставрополь, пр. Юности, 42, ИНН 2635818360, КПП 263501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 08.02.2013 за ОГРН 1132651002967/.

04.04.2017 в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные объяснения ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» по делу №17, в которых Общество указывает, что данные буклеты предназначены для распространения исключительно среди медицинских и фармацевтических работников на проводимых ООО «Клиника Высокие Технологии Микрохирургии Глаза» семинарах, конференциях. Кроме того, Общество указывает, что распространение буклетов среди других потребителей, кроме медицинских и фармацевтических работников, а также вне мест проведения названных выше медицинских мероприятий, не производилось» (вх. №2711 от 04.04.2017).

С данными доводами Общества нельзя согласиться по следующим основаниям.

Ставропольским УФАС России был зафиксирован факт распространения данных рекламных буклетов в регистратуре поликлиники №9, расположенной по адресу: г. Ставрополь, пр. Юности, 42, что подтверждается фотографиями, имеющимися в

материалах дела.

Вышеуказанные рекламные буклеты направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования, а именно к диагностике и лечению катаракты, осуществляемым в ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» и формирование интереса к данной медицинской услуге и ее продвижению на рынке. Проанализировав содержание данных буклетов, следует сделать вывод о том, что содержащаяся в них информация ориентирована именно на обычных потребителей медицинских услуг, а не на медицинских и фармацевтических работников, что подтверждается следующими сведениями: «Если Вы отмечаете у себя какие-либо признаки ухудшения зрения, то необходимо провести комплексное обследование зрения. В нашей клинике обследование проводится в соответствии со стандартами оказания медицинской помощи больным катарактой, утвержденным министерством здравоохранения и социального развития РФ... По результатам обследования производится расчет оптической силы интраокулярной линзы (ИОЛ), которая затем Вам будет имплантирована в глаз», а также «Удобный режим работы, запись на прием и операцию по телефону, доступные цены...».

Целями Закона о рекламе является 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, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (статья 1 Закона о рекламе).

Исходя из названных норм Закона о рекламе в их системной взаимосвязи, а также учитывая содержание в спорной рекламе информации о медицинских услугах и методах оперативного лечения катаракты, предоставляемых в ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза», телефон и адрес Общества, размещение и распространение спорной рекламы осуществлено в интересах ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» в целях продвижения на товарном рынке продаваемых им товаров.

24.04.2017 в адрес Ставропольского УФАС поступили дополнительные письменные объяснения ООО «Клиника Высокие Технологии Микрохирургии Глаза» по административному делу №156, в которых Общество указывает, что в деле об административном правонарушении №156 не имеется надлежащих доказательств, позволяющих сделать вывод о наличии признаков нарушения ООО «КВМТГ» законодательства РФ о рекламе. Фотографии, имеющиеся в материалах дела, не могут считаться надлежащими доказательствами, которые подтверждают факт совершения ООО «КВМТГ» административного правонарушения: не известно, в каком именно месте сделаны данные фотографии, какого числа, месяца, какого года.

Указанный довод ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» несостоятелен по следующим основаниям.

На имеющихся в материалах дела фотоснимках, на которых зафиксирован факт нарушения законодательства РФ о рекламе, четко видно наличие указанных рекламных буклетов на стойке регистратуры Городской поликлиники №9 по адресу

г. Ставрополь, пр. Юности, 42. Буклеты лежат небольшими стопками по 10-15 штук в нескольких местах стойки. Доказательством того, что зафиксированное на фото место - регистратура, являются сидящие за стойкой в белых халатах сотрудники и номера телефонов 9 поликлиники на стеклянном стенде. Следовательно указанные рекламные буклеты были в открытом доступе для всех пациентов поликлиники, стоящих в очереди в регистратуру.

Таким образом, в рекламе ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» допущены нарушения частей 7,8 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

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 «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» 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 «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» виновным в совершении административного правонарушения.

Должностное лицо не находит в действиях ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» обстоятельств, смягчающих административную ответственность, обстоятельств, отягчающих административную ответственность также нет.

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 «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза», 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.

На основании вышеуказанного, должностное лицо приходит к выводу о невозможности применения к ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» 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 «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» является субъектом малого и среднего предпринимательства. Поскольку административное правонарушение, совершенное ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза», несет угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей, на ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» 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.

Руководствуясь частями 7, 8 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:

Признать ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» /355042, г. Ставрополь, пр. Юности, 42, ИНН 2635818360, КПП 263501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 08.02.2013 за ОГРН 1132651002967/ виновным в совершении нарушения частей 7,8 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. №38 – ФЗ «О рекламе».

Назначить ООО «Клиника высокие технологии микрохирургии глаза» /355042, г. Ставрополь, пр. Юности, 42, ИНН 2635818360, КПП 263501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 08.02.2013 за ОГРН 1132651002967/ 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).

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 0319883112042400000774670. Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе по Постановлению №156 от 24.07.2017.

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.