

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 042/04/14.3-360/2020

об административном правонарушении

«18» сентября 2020 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-360/2020, возбужденного протоколом от 17.03.2020 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Медиа Ресурс (далее – ООО «Медиа Ресурс», юридический адрес: 650071, г. Кемерово, б-р Осенний, д. 6, кв. 117, ОГРН 1174205004863, Дата присвоения ОГРН 28.02.2017, ИНН 4205351430, КПП 420501001) по факту совершения правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Медиа Ресурс»,

УСТАНОВИЛА:

23.01.2020 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/7-2212/2019 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Медиа Ресурс» нарушившим требования пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), при распространении рекламы медицинской деятельности – косметология в журнале «Авторский проект» в выпуске за сентябрь-октябрь 2019, на стр. 22-23, без соответствующей лицензии на осуществление медицинской деятельности.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России Управлением лицензирования медико – фармацевтических видов деятельности Кемеровской области (исх. от 28.11.2019 № 04-11/980), следует, что в указанной рекламной статье, размещенной в журнале «Авторский проект» за сентябрь – октябрь 2019, содержится информация об услугах косметологии, которые включены в Перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»).

В соответствии со статьей 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99 – ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» медицинская деятельность подлежит лицензированию.

В соответствии с информацией Управления лицензирования медико –

фармацевтических видов деятельности Кемеровской области, услуги, указанные в данной статье являются медицинской деятельностью.

Медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно приложению, которые выполняются при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях. Требования к организации и выполнению указанных работ (услуг) в целях лицензирования устанавливаются Министерством здравоохранения Российской Федерации.

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. При этом под медицинской помощью понимается комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг. Выполнение медицинских услуг осуществляется только медицинскими работниками.

Кроме того, приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг, представляющая собой перечень медицинских услуг. Перечень медицинских услуг разделен на два класса: «А» и «В», построенные по иерархическому принципу. Класс «А» включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение. Класс «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. В соответствии с данным приказом вид деятельности «косметология» относится в медицинской специальности, включен в класс раздела «В» код 008 – дерматовенерология и косметология.

Сведения о наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности, предоставленной ИП <...> (рекламодатель) в Едином реестре лицензий отсутствуют.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама

товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В нарушение данной правовой нормы в журнале «Авторский проект» размещена рекламная статья центра Anastasia cosmetology center, с отсутствием лицензии на оказание указанной медицинской деятельности - косметологии.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Медиа Ресурс».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ООО «Медиа Ресурс», выразившиеся в нарушении требований, установленных пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Медиа Ресурс» административного правонарушения: 20.09.2019 (журнал подписан в печать по графику и фактически).

Место совершения ООО «Медиа Ресурс» административного правонарушения: г. Кемерово.

03.02.2020 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 17.03.2020 в 10 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Медиа Ресурс» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «возврат отправителю по иным обстоятельствам» имеется в материалах дела).

17.03.2020 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-360/2020 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Медиа Ресурс» <...> (доверенность б/н от 26.02.2020).

17.03.2020 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-360/2020 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 01.04.2020 в 14 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Медиа Ресурс» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также вручены защитнику ООО «Медиа Ресурс» под

расписку (имеется в материалах дела).

Определением от 01.04.2020 в связи с рекомендациями Правительства Российской Федерации, Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации, Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека в целях недопущения распространения коронавирусной инфекции, рассмотрение дела № 042/04/14.3-360/2020 об административном правонарушении было отложено на 14.05.2020 в 11 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «Медиа Ресурс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

14.05.2020 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-360/2020 об административном правонарушении законный представитель ООО «Медиа Ресурс» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Медиа Ресурс» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 14.05.2020 рассмотрение дела № 042/04/14.3-360/2020 об административном правонарушении было отложено на 25.06.2020 в 10 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «Медиа Ресурс» заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

25.06.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-360/2020 в присутствии защитника ООО «Медиа Ресурс» <...> (доверенность б/н от 26.02.2020), который заявил ходатайство об отложении рассмотрения данного дела об административном правонарушении для предоставления дополнительных доказательств.

Данное ходатайство удовлетворено заместителем руководителя управления.

Определением от 25.06.2020 рассмотрение дела № 042/04/14.3-360/2020 об административном правонарушении было отложено на 23.07.2020 в 11 часов 10 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «Медиа Ресурс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

23.07.2020 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-360/2020 об административном правонарушении законный представитель ООО «Медиа Ресурс» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Медиа Ресурс» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 23.07.2020 рассмотрение дела № 042/04/14.3-360/2020 об административном правонарушении было отложено на 18.09.2020 в 10 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «Медиа Ресурс» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «возврат отправителю по иным обстоятельствам», возврат почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

В соответствии с пунктом 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10

«О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при решении вопроса о том, имело ли место надлежащее извещение лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении, следует учитывать, что КоАП РФ не содержит оговорок о необходимости направления извещения исключительно какими-либо определенными способами, в частности путем направления по почте заказного письма с уведомлением о вручении или вручения его адресату непосредственно.

Частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ установлено, что дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

18.09.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство защитника ООО «Медиа Ресурс» <...> (исх. б/н, б/д) об отложении рассмотрения данного дела об административном правонарушении в связи с отсутствием в г. Кемерово директора ООО «Медиа Ресурс» <...>, а также защитника ООО «Медиа Ресурс» <...>.

Данное ходатайство не удовлетворено заместителем руководителя управления, поскольку не представлены документальные доказательства нахождения законного представителя ООО «Медиа Ресурс» за пределами Российской Федерации, а также невозможности участия в рассмотрении данного дела об административном правонарушении защитников ООО «Медиа Ресурс».

Кроме того, дело № 042/04/14.3-360/2020 об административном правонарушении неоднократно было отложено (01.04.2020 (в связи с рекомендациями Правительства Российской Федерации, Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации, Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека в целях недопущения распространения коронавирусной инфекции), 14.05.2020, 23.07.2020, а также на основании ходатайства защитника ООО «Медиа Ресурс» <...> в целях предоставления дополнительных доказательств (25.06.2020). Вместе с тем, письменные пояснения, либо иные документы в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Медиа Ресурс» представлены не были.

18.09.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-360/2020 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Медиа Ресурс», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ООО «Медиа Ресурс», выразившиеся в нарушении требований,

установленных пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «Медиа Ресурс» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

ООО «Медиа Ресурс» при совершении правонарушения не предвидело возможности наступления негативных последствий своих противоправных действий, хотя должно было и могло их предвидеть, исходя из правил разумности и добросовестности.

Таким образом, у ООО «Медиа Ресурс» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «Медиа Ресурс», выразившиеся в нарушении требований, установленных пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы медицинской деятельности с отсутствием соответствующей лицензии следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Медиа Ресурс» подтверждается протоколом № 042/04/14.3-360/2020 от 17.03.2020 об административном правонарушении.

Срок давности привлечения ООО «Медиа Ресурс» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «Медиа Ресурс» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения

рекламы.

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя управления пришла к выводу о наличии иных смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения ООО «Медиа Ресурс» впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Медиа Ресурс» за совершение административного правонарушения не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Согласно части 1 данной статьи 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.

В соответствии с частью 2 статьи 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 Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rsmp.nalog.ru ООО «Медиа Ресурс» имеет статус микропредприятия.

Вместе с тем, ООО «Медиа Ресурс» в журнале «Авторский проект» в выпуске за сентябрь-октябрь 2019, на стр. 22-23, распространило рекламу медицинской деятельности – косметология с отсутствием лицензии на осуществление медицинской деятельности, в связи с чем, создается угроза причинения вреда жизни и здоровью людей, следовательно, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ в данном случае не может быть применена.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Медиа Ресурс», доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «Медиа Ресурс» в пределах санкции, определенной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Медиа Ресурс» (юридический адрес: 650071, г. Кемерово, б-р Осенний, д. 6, кв. 117, ОГРН 1174205004863, Дата присвоения ОГРН 28.02.2017, ИНН 4205351430, КПП 420501001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить обществу с ограниченной ответственностью «Медиа Ресурс» (юридический адрес: 650071, г. Кемерово, б-р Осенний, д. 6, кв. 117, ОГРН 1174205004863, Дата присвоения ОГРН 28.02.2017, ИНН 4205351430, КПП 420501001) штраф в размере 100 (ста) тысяч рублей.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

Расчетный счет: 40101810400000010007 Отделение КЕМЕРОВО.

БИК: 043207001

Код бюджетной классификации (КБК): 161 1 16 01141 01 0003 140

ОКТМО: 32701000

УИН: 16100500000000677983

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.3-360/2020).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 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 РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

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

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.