

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения

город Омск

Дело №

17 августа 2017 года

06-07/94-2017/14.3

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 03 августа 2017 года и другие материалы дела, возбужденного по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении индивидуального предпринимателя <...>,

в отсутствие ИП <...>, извещенного надлежащим образом (уведомление о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении от 04.08.2017 исх. № 06-6273, трек-номера 64401013740941 и 64401013740903, получены адресатом 07.08.2017),

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 13 июля 2017 года по делу № 06-06/50-2017 реклама, распространенная 04.04.2017 ИП <...> на фасаде здания № 6/1 по улице Рождественского в городе Омске, в части привлечения внимания к медицинским услугам (массаж, МРТ, УЗИ), оказываемым в ООО «Медицинский Лечебно-Диагностический Центр «Доверие», была признана ненадлежащей, поскольку при ее распространении были нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»)

Комиссией Омского УФАС также было принято решение о передаче материалов дела № 06-06/50-2017 для возбуждения дела об административном правонарушении по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дело об административном правонарушении было возбуждено протоколом от 03 августа 2017 года № 06-07/94-2017/14.3.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении, установлено следующее.

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе **04.04.2017** Управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области был установлен факт распространения на фасаде здания № 6/1 по улице Рождественского в городе Омске рекламы следующего содержания:

«СИТИМЕД, ООО Медицинский Лечебно-Диагностический Центр «Доверие»

-ГАСТРОЭНТЕРОЛОГ

-УРОЛОГ

-ДЕРМАТОВЕНЕРОЛОГ

-ХИРУРГ

-ГИНЕКОЛОГ

-РЕВМАТОЛОГ

-СТОМАТОЛОГ -ЭНДОКРИНОЛОГ -КОСМЕТОЛОГ
-КАРДИОЛОГ -ЛАБОРАТОРНАЯ ДИАГНОСТИКА -МАССАЖ
-ТЕРАПЕВТ -АЛЛЕРГОЛОГ -АПТЕКА и др.
-ИММУНОЛОГ

МРТ, УЗИ экспертного класса 8(3812) 48-38-38, 45-34-00, ул. Братская, 5»

В соответствии с [пунктом 1 статьи 3](#) Федерального закона «О рекламе» реклама - это 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.

Вышеуказанная информация обладает признаками рекламы и направлена на привлечение внимания к ООО Медицинским Лечебно-Диагностическим Центром «Доверие», а также услугам, оказываемым в данном учреждении (массаж, МРТ, УЗИ).

В соответствии с Федеральным [законом](#) от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» 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.

Одновременно медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. Выполнение медицинских вмешательств осуществляется только медицинскими работниками.

В соответствии с [приказом](#) Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» (далее – Номенклатура) такая услуга как **массаж** относится к классу «А», к типу медицинской услуги – лечение с помощью простых физических воздействий на пациента (массаж, иглорефлексотерапия, мануальная терапия), и включает в себя следующие виды: общий массаж медицинский (класс «А» код медицинской услуги [А 21.01.001](#)), массаж лица медицинский (класс «А» код медицинской услуги [А 21.01.002](#)), массаж шеи медицинский (класс «А» код медицинской услуги [А 21.01.003](#)), массаж рук медицинский ([класс «А» код медицинской услуги А 21.01.004](#)), массаж волосистой части головы медицинский ([класс «А» код медицинской услуги А 21.01.005](#)), вакуумный массаж кожи (класс «А» код медицинской услуги [А 21.01.007](#)), массаж ног медицинский (класс «А» код медицинской услуги [А 21.01.008](#)), массаж при переломе костей (класс «А» код медицинской услуги [А 21.03.001](#)), массаж при заболевании позвоночника (класс «А» код медицинской услуги [А 21.03.002](#)).

Магнито-резонансная томография (далее - **МРТ**)— способ получения томографических медицинских изображений для исследования внутренних органов и тканей с использованием явления ядерного магнитного резонанса.

Согласно Номенклатуре выделяют следующие виды МРТ: магнито-резонансная томография мягких тканей (класс «А» код медицинской услуги [А 05.01.002](#)), магнито-резонансная

томография мягких тканей с контрастированием (класс «А» код медицинской услуги А 05.01.002.001), магнитно-резонансная томография мышечной системы (класс «А» код медицинской услуги А 05.02.002), магнитно-резонансная томография костной ткани (одна область) (класс «А» код медицинской услуги А 05.03.001), магнитно-резонансная томография позвоночника (один отдел) (класс «А» код медицинской услуги А 05.03.002), магнитно-резонансная томография позвоночника с контрастированием (один отдел) (класс «А» код медицинской услуги А 05.03.002.001), магнитно-резонансная томография основания черепа (класс «А» код медицинской услуги А 05.03.003), магнитно-резонансная томография основания черепа с ангиографией (класс «А» код медицинской услуги А 05.03.003.001), магнитно-резонансная томография суставов (один сустав) (класс «А» код медицинской услуги А 05.04.001), магнитно-резонансная томография суставов (один сустав) с контрастированием (класс «А» код медицинской услуги А 05.04.001.001), магнитно-резонансная томография околоносовых пазух (класс «А» код медицинской услуги А 05.08.001), магнитно-резонансная томография гортаноглотки (класс «А» код медицинской услуги А 05.08.002), магнитно-резонансная томография преддверно-улиткового органа и мостомозжечкового угла (класс «А» код медицинской услуги А 05.08.003), магнитно-резонансная томография органов брюшной полости (класс «А» код медицинской услуги А 05.14.001), магнитно-резонансная томография поджелудочной железы (класс «А» код медицинской услуги А 05.15.001), магнитно-резонансная томография головного мозга (класс «А» код медицинской услуги А 05.23.009), магнитно-резонансная томография головного мозга топометрическая (класс «А» код медицинской услуги А 05.23.009.006), магнитно-резонансная томография головного мозга с контрастированием топометрическая (класс «А» код медицинской услуги А 05.23.009.007), магнитно-резонансная томография головного мозга фазовоконтрастная (класс «А» код медицинской услуги А 05.23.009.008), магнитно-резонансная томография спинного мозга (один отдел) (класс «А» код медицинской услуги А 05.23.009.010) и другие.

Ультразвуковое исследование (далее - УЗИ) - это неинвазивное исследование состояния организма, отдельных внутренних органов пациента при помощи ультразвуковых волн.

Данная услуга в соответствии с Номенклатурой относится к классу «В», код медицинской услуги В 03.052.001 - комплексное ультразвуковое исследование внутренних органов.

Таким образом, указанные в рекламе ООО Медицинский Лечебно-Диагностический Центр «Доверие» услуги, в частности *массаж, МРТ, УЗИ* в соответствии с Номенклатурой относятся к **медицинским услугам**.

Согласно части 7 статьи 24 Федерального закона «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).

На момент выявления факта распространения вышеуказанной рекламы, соответствующее предупреждение, установленное частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», отсутствовало.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») **ненадлежащая** реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу частей 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», ответственность несет и рекламодатель, и рекламораспространитель.

Согласно режимной вывеске деятельность в Торговом комплексе «Находка», расположенном по улице Рождественского, № 6/1 в городе Омске, осуществляет индивидуальный предприниматель <...>.

На запрос Омского УФАС России ИП <...> дословно пояснил (вх. № 4532 от 08.06.2017): «... 31.03.17 во время очистки механизированной техникой парапетов от льда и снега, на здании ТК Находка, расположенного по адресу г. Омск ул. Рождественского 6/1 был поврежден фасад здания. Фасад здания облицован сайдингом. Чтобы на время ремонта фасада здания, стена под местом повреждения не промокала от таянья снега, который стекал с крыши, место где был поврежден сайдинг, было временно прикрыто ПВХ баннером, на котором была нанесена информация указанная в вашем постановлении. Через короткий промежуток времени, а именно **05.04.17 года нами был произведен ремонт фасада. Этим же днем данный баннер был снят со стены здания. На здании, расположенном по адресу г. Омск, ул. Рождественского 6/1, реклама на фасаде отсутствует.** В связи с этим, какие-либо договора и разрешения на установку и эксплуатацию рекламы отсутствуют...».

Исходя из сведений, указанных в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, основным видом деятельности ИП <...> является торговля пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями.

Каких-либо доказательств необходимости размещения указанного баннера с рекламной информацией о медицинских услугах ООО «Медицинский Лечебно-Диагностический Центр «Доверие» ИП <...> в Омское УФАС России представлено не было.

В силу статьи 210 Гражданского Кодекса Российской Федерации собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

Таким образом, ИП <...> является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, следовательно, несет ответственность за размещение ненадлежащей рекламы (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В силу примечания к статье 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, ИП <...>, имея возможность для соблюдения требований части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» и не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена **частью 5 статьи 14.3** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно **части 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.

Местом совершения административного правонарушения является место распространения указанной рекламы: фасад здания № 6/1 по улице Рождественского в городе Омске.

Временем совершения административных правонарушений является дата фиксации распространения рекламы, а именно: 04.04.2017.

Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении было направлено по адресу регистрации ИП <...>, а также по адресу места нахождения ТК «Находка» (<...>) заказными письмами от 14.07.2017 исх. № 06-5619, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанные письма Омского УФАС России (трек-номера 64401004088496 и 64401004088489) получены ИП <...> **17.07.2017** и **18.07.2017** соответственно.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-07/94-2017/14.3 был составлен 03 августа 2017 года уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие ИП <...>, извещенного надлежащим образом.

Копии протокола об административном правонарушении и определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-07/94-2017/14.3 были направлены по адресу регистрации ИП <...>, а также по адресу места нахождения ТК «Находка» (<...>) заказными письмами от 04.08.2017 исх. № 06-6273, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанные письма Омского УФАС России (трек-номера 64401013740941 и 64401013740903) получены ИП <...> **07.08.2017**.

Таким образом, антимонопольным органом были предприняты необходимые действия для надлежащего уведомления ИП <...> о времени и месте составления протокола об административном правонарушении, а также рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-07/94-2017/14.3.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Вина ИП <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 06-07/94-2017/14.3.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-07/94-2017/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ИП <...> установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 06-07/94-2017/14.3, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ИП <...> (статья 4.2 КоАП РФ), признаны его раскаяние, а также тот факт, что административное правонарушение совершено им впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ИП <...> (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> от 13.07.2017 № ИЭ9965-17-594232 индивидуальный предприниматель <...> является субъектом малого и среднего предпринимательства - микропредприятием (дата внесения сведений в

реестр 01.08.2016).

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации») субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Часть 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» предусматривает, что к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным [частью 1.1](#) настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 частям 1, 2, 3 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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. 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Оценив характер и обстоятельства совершенного ИП <...> административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать индивидуального предпринимателя < ... > виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде предупреждения за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 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 суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления <...>