

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 2

о назначении административного наказания
по делу об административном правонарушении

23 января 2019г. г. Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю К <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 04-АД(Р)01-19 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Стоматология доктора Шевченко» (далее - ООО «Стоматология доктора Шевченко»), ОГРН 1142208002265; адрес местонахождения юридического лица: 658080, Алтайский край, г.Новоалтайск, Анатолия ул., д.11, пом. Н2,

УСТАНОВИЛ:

представитель ООО «Стоматология доктора Шевченко» на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещен надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 65606829035598. В соответствии с частью 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), 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. В адрес антимонопольного органа от директора ООО «Стоматология доктора Шевченко» Ш<...> поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя (вх. № 19475 от 11.01.2019г.).

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие законного представителя Общества, а также представителя по доверенности.

Согласно протоколу об административном правонарушении № 03 от 11.01.2019г. ООО «Стоматология доктора Шевченко» допущено нарушение частей 7, 8 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

Алтайским краевым УФАС России выявлен факт размещения в городе Новоалтайске по адресу: Анатолия ул., 11 и в районе площади «Вечного огня» (Парковая ул., 2), рекламной информации об оказываемых в стоматологии «Доктора Шевченко» услугах: «СТОМАТОЛОГИЯ доктора Шевченко тел.: 8(38532) 45-7-50, 8-913-278-1512 ИМПЛАНТЫ ИЗРАИЛЬ ОТБЕЛИВАНИЕ имеются противопоказания необходима консультация специалиста».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует определению понятия «реклама».

Статьей 24 Федерального закона «О рекламе» установлены определенные ограничения и требования к рекламе отдельных видов товаров (услуг), в частности к рекламе медицинских услуг и медицинских изделий.

Согласно части 7 статьи 24 настоящего Федерального закона, 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 распространяемой наружной рекламе такому предупреждению должно быть отведено не менее чем 5% 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 соответствии со статьей 2 Федерального закона от 21.11.2011 №323 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», медицинская услуга - это медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Указанная в рекламе стоматологическая услуга – отбеливание, в соответствии с номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13 октября 2017 года N 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», относится к медицинским услугам: Профессиональное отбеливание зубов (А16.07.050).

Следовательно, рассматриваемая реклама должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В рассматриваемой рекламной информации предупреждение о необходимости проконсультироваться со специалистом выполнено мелким шрифтом.

Соотношение размера предупреждения к общей площади рассматриваемой рекламы: «СТОМАТОЛОГИЯ доктора Шевченко тел.: 8(38532) 45-7-50, 8-913-278-1512 ИМПЛАНТЫ ИЗРАИЛЬ ОТБЕЛИВАНИЕ», составило менее 5% рекламной площади.

Расчет соотношения предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалистов к общей площади рассматриваемого рекламного макета произведен антимонопольным органом, исходя из следующего: $1,5 \times 100 / 169,6 = 0,8\%$ от общего рекламного пространства, где 1,5 кв. см - объем предупреждения, а 169,6 кв. см - общий объем рекламной площади.

На основании изложенного, рассматриваемая реклама медицинских услуг противоречит требованиям части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе». Кроме того, рассматриваемая реклама содержит следующую информацию: «... ИМПЛАНТЫ ИЗРАИЛЬ ...».

В соответствии с частью 8 статьи 24 Федерального закона «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. Согласно статье 38 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинскими изделиями являются любые инструменты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболитического воздействия на организм человека. Медицинские изделия могут признаваться взаимозаменяемыми, если они сравнимы по функциональному назначению, качественным и техническим характеристикам и способны заменить друг друга.

В соответствии с номенклатурой классификации медицинских изделий, утвержденной приказом Минздрава России от 06.06.2012 №4-н, к стоматологическим медицинским изделиям относятся, в том числе Имплантаты стоматологические и сопутствующие изделия (№15 п/п 15.08).

Рассматриваемая наружная реклама медицинских изделий: «...ИМПЛАНТЫ ИЗРАИЛЬ ...» размещается и распространяется в городе Новоалтайске по адресу: Анатолия ул., 11 и в районе площади «Вечного огня» (Парковая ул., 2), что не является местом проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, следовательно, нарушает требование части 8 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, наружная реклама медицинских услуг и медицинских изделий: «СТОМАТОЛОГИЯ доктора Шевченко тел.: 8(38532) 45-7-50, 8-913-278-1512 ИМПЛАНТЫ ИЗРАИЛЬ ОТБЕЛИВАНИЕ имеются противопоказания необходима консультация специалиста», размещается и распространяется в г.Новоалтайске с нарушением требований частей 7, 8 статьи 24 Федерального закона «О рекламе». Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается, согласно пункту 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований, установленных частями 7, 8 статьи 24 несет как рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, так и рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно материалам дела, рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Стоматология доктора Шевченко». Факт нарушения ООО «Стоматология доктора Шевченко» требований частей 7, 8 статьи 24 Закона о рекламе установлен Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, что отражено в решении по

делу № 80-ФАС-Р/10-18 от 01.11.2018г.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или закона субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 2 статьи 2.1 настоящего Кодекса, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Являясь рекламодателем и участником отношений в сфере рекламной деятельности, ООО «Стоматология доктора Шевченко» обязано соблюдать установленные Федеральным законом «О рекламе» требования при размещении рекламы.

Общество объективно имело возможность по недопущению нарушения требований Закона о рекламе, следовательно, им при размещении и распространении рекламы «СТОМАТОЛОГИЯ доктора Шевченко тел.: 8(38532) 45-7-50, 8-913-278-1512 ИМПЛАНТЫ ИЗРАИЛЬ ОТБЕЛИВАНИЕ имеются противопоказания необходима консультация специалиста» не приняты должные меры по соблюдению требований статьи 24 Закона о рекламе, что привело к нарушению законодательства о рекламе, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 14.3 настоящего Кодекса 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.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

У ООО «Стоматология доктора Шевченко» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях Общества имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля Общества и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие ООО «Стоматология доктора Шевченко» должных мер по соблюдению требований частей 7,8 статьи 24 Закона о рекламе, привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Проккол об административном правонарушении составлен в присутствии директора ООО «Стоматология доктора Шевченко» Ш<...> которая нарушение законодательства о рекламе признала, пояснила, что совершено оно впервые и незамедлительно устранено.

Установлены смягчающие обстоятельства, предусмотренные статьей 4.2 КоАП РФ, а именно: принятие мер, направленных на добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», 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.

Согласно сведениям официального сайта ФНС России, ООО «Сибирская стоматология» (ИНН 2222840011) включено в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, относится к категории «микروпредприятие», следовательно, в отношении Общества распространяются требования статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно части 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.

ООО «Стоматология доктора Шевченко» впервые привлекается к ответственности за нарушение законодательства о рекламе, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что ООО «Стоматология доктора Шевченко» относится к субъектам малого предпринимательства, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего КоАП РФ, административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать виновным Общество с ограниченной ответственностью «Стоматология доктора Шевченко» (ОГРН 1142208002265; адрес местонахождения юридического лица: 658080, Алтайский край, г.Новоалтайск, Анатолия ул., д.11, пом. Н2) в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней 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.

Заместитель руководителя управления
Советник ГГС РФ 1 класса К<...>