

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 131
о назначении административного наказания

17.08.2015

ДЕЛО № 12373-К/05-2015

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов И.И., рассмотрев материалы дела о совершении директором общества с ограниченной ответственностью Детская поликлиника «Здравинка» (далее - ООО Детская поликлиника «Здравинка»), расположенного по адресу: <...>, Б. <...>, правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие Б. (о месте и времени рассмотрения дела извещена надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Ульяновского УФАС России 20.09.2014 произведена фотосъёмка рекламы Детской поликлиники «Здравица», размещённой на внешних стенах здания, расположенного по адресу: <...>, не содержащей предупреждения, необходимого в рекламе медицинских услуг в соответствии с законодательством Российской Федерации о рекламе.

Лицом, осуществляющим деятельность детской поликлиники «Здравица» (до переименования, в настоящее время - детская поликлиника «Здравинка») является ООО Детская поликлиника «Здравинка».

ООО Детская поликлиника «Здравинка» зарегистрировано 12.07.2011 как общество с ограниченной ответственностью «Долина» (далее - ООО «Долина»). Решением единственного участника от 20.02.2014 ООО «Долина» переименовано в ООО Детская поликлиника «Здравица». Решением единственного участника от 20.03.2015 ООО Детская поликлиника «Здравица» переименовано в ООО Детская поликлиника «Здравинка».

Ульяновским УФАС России определением от 17.04.2015 по данному факту возбуждено дело № 12084/05-2015 по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 16.06.2015 (в полном объеме решение изготовлено 30.06.2015) реклама ООО Детская поликлиника «Здравинка», размещенная на внешних стенах здания, расположенного по адресу: <...>, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»). Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 20.07.2015 о возбуждении в отношении Б. дела об административном правонарушении № 12373-К/05-2015 по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено на 03.08.2015 в 11 час. 15 мин. Определение от 20.07.2015 (исх. № 4671-05 от 20.07.2015) направлено Б. заказным письмом с уведомлением № 43206888635128 от 20.07.2015, которое получено 21.07.2015.

В Ульяновское УФАС России от директора ООО Детская поликлиника «Здравинка» Б. поступило письменное пояснение (исх. б/н от 29.07.2015, вх. № 5195 от 29.07.2015), из которого следует, что она не согласна с вменяемым правонарушением. Указание на внешней конструкции перечня оказываемых услуг служит для доведения до потребителей информации о деятельности общества, необходимой согласно п. 1 ст. 9 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей». При этом в информации не приводятся методы лечения, нет данных о конкретных лекарственных средствах либо медицинской технике. В случае установления факта совершения административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, Б. просит признать правонарушение малозначительным, к тому же спорная конструкция с рекламой демонтирована.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. в отношении Б. в её отсутствие составлен протокол об административном правонарушении № 311 от 03.08.2015 по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 311 от 03.08.2015 и определение от 03.08.2015 о назначении рассмотрения дела № 12373-К/05-2015 на 17.08.2015 в 10 час. 15 мин. направлены Б. (исх. № 4958-05 от 03.08.2015) по адресу места работы - ООО Детская поликлиника «Здравинка» - заказным письмом с уведомлением № 43206889550338 от 04.08.2015, которое получено 05.08.2015, а также по адресу места регистрации - заказным письмом с уведомлением № 43206889550345 от 04.08.2015, которое по состоянию на 17.08.2015 адресатом не получено по неизвестным причинам.

По состоянию на 17.08.2015 документы, запрошенные определением от 03.08.2015 по делу № 12373-К/05-2015, Б. в Ульяновское УФАС России не представлены, на рассмотрение дела Б. не явилась.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 12084/05-2015 и дела об административном правонарушении № 12373-К/05-2015 усматривается следующее.

Специалистами Ульяновского УФАС России 20.09.2014 произведена фотосъемка рекламы Детской поликлиники «Здравица», размещенной на внешних стенах здания, расположенного по адресу: <...>. Указанная реклама имеет следующее содержание.

На стене здания на уровне цокольного этажа размещен баннер, в левой части которого выполнены четыре рисунка с изображением играющих детей. Между рисунками указано: «Здравица ДЕТСКАЯ ПОЛИКЛИНИКА т/ф<...>т.: <...>от 0 до 18», а также выполнен фирменный логотип поликлиники. В правой части баннера приведен текст следующего содержания:

«ПРИЕМ ВЕДУТ СПЕЦИАЛИСТЫ:

- Аллерголог-андролог
- Иммунолог хирург
- Гастроэнтеролог
- Эндокринолог
- Кардиолог
- Дерматолог
- Логопед
- ЛОР-врач
- Невролог
- Неонатолог
- Гинеколог
- Нефролог
- Офтальмолог
- Педиатр
- Клинический психолог
- Стоматолог
- Пульмонолог
- Уролог-Детский
- Ортопед – травматолог

УСЛУГИ:

- Функциональная диагностика
- УЗИ (ультразвуковые исследования)
- Лабораторные анализы
- Вакцинация
- Абонементные программы от 0 до 18 лет
- Помощь на дому
- Физиотерапия
- Массаж
- Выдача справок
- Хирургические операции
- Работает кабинет охраны зрения»

На стене здания, выходящей во двор (с торца здания), размещена информация следующего содержания: «Здравица ДЕТСКАЯ ПОЛИКЛИНИКА

Широкий спектр услуг для детей:

Прием детских врачей-специалистов:

- педиатр,
- логопед,
- нефролог,
- уролог-андролог,
- аллерголог-иммунолог,
- отоларинголог,
- офтальмолог,
- детский хирург,
- гастроэнтеролог,
- невролог,
- клинический психолог,
- эндокринолог,
- кардиолог,
- неонатолог,
- стоматолог,
- ортопед – травматолог
- дерматолог,
- гинеколог,
- пульмонолог,

Все виды диагностики: УЗИ, функциональные исследования, лабораторные исследования

Физиолечение, массаж

Вакцинация

Услуги на дому: вызов врача на дом, забор анализов, лечение от 0 до 18

Оформление медицинских карт, справок, выдача б/л

График работы: <...>

т/ф: <...> МЫ ЖДЁМ ВАС!».

Также на баннере приведено фотографическое изображение мальчика, рядом с которым выполнен рисунок разноцветной гусеницы.

Какая-либо иная информация на вышеуказанных баннерах не содержится.

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «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; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» указанная информация является рекламой.

ООО Детская поликлиника «Здравинка» осуществляет медицинскую деятельность на основании лицензии № <...>, выданной Министерством здравоохранения, социального развития и спорта Ульяновской области.

Согласно приложению № 1 к указанной лицензии ООО Детская поликлиника «Здравинка» по адресу: <...> оказывает (выполняет) следующие услуги (работы): при оказании первичной, в том числе доврачебной, врачебной и специализированной, медико-санитарной помощи организуются и выполняются

следующие работы (услуги): при оказании первичной доврачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: акушерскому делу, вакцинации (проведению профилактических прививок), медицинскому массажу, организации сестринского дела, сестринскому делу, сестринскому делу в педиатрии, стоматологии, физиотерапии, функциональной диагностике; при оказании первичной врачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: вакцинации (проведению профилактических прививок), организации здравоохранения и общественному здоровью, педиатрии; при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: акушерству и гинекологии (за исключением использования вспомогательных репродуктивных технологий), аллергологии и иммунологии, гастроэнтерологии, дерматовенерологии, детской кардиологии, детской урологии-андрологии, детской хирургии, детской эндокринологии, неврологии, нефрологии, организации здравоохранения и общественному здоровью, оториноларингологии (за исключением кохлеарной имплантации), офтальмологии, пульмонологии, стоматологии детской, стоматологии общей практики, ультразвуковой диагностике, физиотерапии, функциональной диагностике. При проведении медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и медицинских экспертиз.

В соответствии с Перечнем работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, утвержденным 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»)», медицинскую деятельность составляют, к примеру, работы (услуги) по детской кардиологии, детской урологии-андрологии и др.

Согласно Номенклатуре работ и услуг в здравоохранении, утверждённой Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации 12.07.2004, к простым медицинским услугам отнесены, в частности, регистрация звуковых сигналов, издаваемых или отражающихся органами или тканями (ультразвуковые исследования) (код А. 04), лечение с помощью простых физических воздействий на пациента: массаж (код А. 21), к сложным медицинским услугам отнесены, в частности, «Прием врача-хирурга детского» (код В.01.010), «Прием врача-стоматолога детского» (код В. 01.064) и др.

Учитывая изложенное, информация, размещенная на внешних стенах здания, расположенного по адресу: <...>, доступная для обозрения неограниченному кругу лиц, привлекает внимание к ООО Детская поликлиника «Здравинка» и его медицинским услугам (объектам рекламирования) и направлена на их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация является рекламой, объектами рекламирования в которой являются ООО Детская поликлиника «Здравинка», осуществляющее, согласно лицензии № <...>, медицинскую деятельность, а также медицинские услуги, им оказываемые.

В соответствии с ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» (в редакции, действовавшей на момент фиксации нарушения) реклама лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники 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).

Согласно ч. 4 ст. 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

В ст. 24 Федерального закона «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения к рекламе лекарственных средств, медицинской техники, изделий медицинского назначения и медицинских услуг, в том числе методов лечения.

Таким образом, предупреждение, предусмотренное ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», необходимо в рекламе и в случае, когда объектом рекламирования является только лицо, оказывающее медицинские услуги, в данном случае, ООО Детская поликлиника «Здравинка».

Однако в рассматриваемой рекламе предупредительная надпись о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг, необходимости получения консультации специалистов отсутствует.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 указанного Федерального закона, несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Согласно п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 12084/05-2015 установлено, что ООО Детская поликлиника «Здравинка» осуществляет деятельность в здании, расположенном по адресу: <...>. На основании договора купли-продажи от <...> с дополнительным соглашением от <...>, нежилое помещение <...> принадлежит на праве собственности ООО «Долина» (свидетельство о государственной регистрации права серии <...>).

Следовательно, рекламодателем и рекламодателем в данном случае является ООО Детская поликлиника «Здравинка».

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 23.07.2013 № 200-ФЗ) 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.

В соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно примечанию к ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций несут административную ответственность как должностные лица.

Таким лицом в данном случае является директор ООО Детская поликлиника «Здравинка» Б. (решение единственного участника общества № <...>), допустившая распространение ненадлежащей рекламы.

Таким образом, директором общества с ограниченной ответственностью Детская поликлиника «Здравинка» Б. совершено административное правонарушение, за которое частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей на граждан; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

При назначении административного наказания учитываются характер

совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается то, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной и достоверной рекламы. Нормы рекламного законодательства (ст. 24 Федерального закона «О рекламе»), нарушенные Б., направлены на охрану жизни и здоровья граждан. В данном случае рекламируются медицинские услуги, оказываемые детям.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими административную ответственность, отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное Б., несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, охраны здоровья и жизни детей. Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях директора общества с ограниченной ответственностью Детская поликлиника «Здравинка» Б. наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить директору общества с ограниченной ответственностью Детская поликлиника «Здравинка» Б. административное наказание в виде штрафа в размере 10 000 (Десять тысяч) рублей.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в суд в соответствии с законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ (в редакции закона от 05.04.2013 № 49-ФЗ) административный штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы, л/сч 0468125894).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ОТДЕЛЕНИИ УЛЬЯНОВСК, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 16111626000016000140.

ОКТМО 73701000.

Наименование платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).

Об уплате штрафа сообщить в срок до 13.11.2015, представив в Ульяновское УФАС России надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Временно исполняющий обязанности

руководителя управления

И.И. Спиридонов