

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 08-АП117/2018 о назначении административного наказания

6. ноября 2018 г. г. Южно-Сахалинск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области <...>, рассмотрев дело об административном правонарушении № 08-АП117/2018, возбуждённого в отношении должностного лица - генерального директора ООО «Медлайт» <...> по признакам нарушения части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

УСТАНОВИЛ

27.06.2018 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее – Управление) на сайте информационного агентства Sakh.com, учредителем которого является ООО «Сах.ком», обнаружена реклама медицинских услуг следующего содержания: «Медицинский центр Медлайт. Гинекологическое УЗИ. Скрининги. Открытие приемов офтальмолога и косметолога. Все виды медицинских анализов. ЛО-65-01-001029 от 29 марта 2017 г. г. Южно-Сахалинск, ул. Хабаровская, 15. Тел. 39-44-22, 31-24-22» с признаками нарушений требований, установленных Федеральным законом от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

В рассматриваемой рекламе медицинских услуг ООО «Медлайт» имеется надпись бледно-голубого цвета на салатово-белом фоне мелким шрифтом, трудным для прочтения даже при многократном увеличении: «Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста».

К отношениям в сфере рекламы, независимо от места ее производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации, применяются положения Закона о рекламе.

Статья 3 Закона о рекламе содержит основные понятия, используемые в названном законе.

Так, 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. Под объектом 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. Товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводителем является лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 7 статьи 24 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).

Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» определяет понятие медицинской услуги как медицинского вмешательства или комплекса медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинской реабилитации и имеющие самостоятельное законченное значение.

Частью 7 статьи 2 указанного закона установлено, что диагностика - комплекс медицинских вмешательств, направленных на распознавание состояний или установление факта наличия либо отсутствия заболеваний, осуществляемых посредством сбора и анализа жалоб пациента, данных его анамнеза и осмотра, проведения лабораторных, инструментальных, патолого-анатомических и иных исследований в целях определения диагноза, выбора мероприятий по лечению пациента и (или) контроля за осуществлением этих мероприятий.

Таким образом, указанные в рассматриваемой рекламе «Гинекологическое УЗИ. Скрининги. Открытие приемов офтальмолога и косметолога. Все виды медицинских анализов» направлены на продвижение услуг методов диагностики на рынке медицинских услуг.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе.

Из пункта 28 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» следует, если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителями (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей. При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего

специальными знаниями.

Комиссия Управления пришла к выводу, что указанная реклама медицинских услуг, в том числе, диагностики, является ненадлежащей, не содержащей информацию о предупреждении, и, следовательно, в ней имеется нарушение требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Комиссией Управления было установлено, что ООО «Медлайт» является рекламодателем указанной рекламы, ООО «Сах.ком» является ее рекламодателем.

Согласно ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, ответственность несет рекламодатель.

Таким образом, в действиях ООО «Медлайт», ООО «Сах.ком», выраженных в размещении на сайте <https://sakh.com> рекламы медицинских услуг следующего содержания: «Медицинский центр Медлайт. Гинекологическое УЗИ. Скрининги. Открытие приемов офтальмолога и косметолога. Все виды медицинских анализов. ЛО-65-01-001029 от 29 марта 2017 г. г. Южно-Сахалинск, ул. Хабаровская, 15. Тел. 39-44-22, 31-24-22», без предупреждающей надписи о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалиста, допущены нарушения части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Решением Управления по делу № 08-Р15/2018 от 23.08.2018 рассматриваемая реклама ООО «Медлайт» признана ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Медлайт» лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени юридического лица, является генеральный директор <...>.

Приказом от 28.11.2014 № 1 <...> назначен генеральным директором ООО «Медлайт».

В соответствии с п. 1.1 должностной инструкции генерального директора медицинского центра «Медлайт» (далее – должностная инструкция) одной из главных задач генерального директора медицинского центра является развитие и продвижение компании на рынке, в том числе, проведение рекламных кампаний по продвижению Центра на рынке. Пунктом 2.1 должностной инструкции установлена обязанность генерального директора по организации деятельности Центра. Также в соответствии с п. 4.1 должностной инструкции генеральный директор несет ответственность в

рамках действующего законодательства Российской Федерации за некачественное и несвоевременное выполнение задач и обязанностей, поставленных учредителями или предусмотренных настоящей инструкцией.

<...> подписал договор об изготовлении рекламы, был ознакомлен с макетом рекламы, соответственно был согласен с ее содержанием.

Согласно части 5 статьи 14.3 КоАП РФ 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 должностных лиц от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей.

Таким образом, в действиях должностного лица – генерального директора ООО «Медлайт» <...> имеется состав правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения правонарушения: 23.08.2018.

Место совершения правонарушения: 693010, Сахалинская область, г. Южно-Сахалинск, ул. Хабаровская, д. 15.

Для составления протокола явился <...>.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5 КоАП РФ, при рассмотрении дела не установлено.

В ходе рассмотрения дела рассмотрен вопрос о допустимости применения статьи 2.9 КоАП РФ.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5).

Помимо изложенного, прекращение дела по малозначительности может способствовать формированию неправомерного поведения данного субъекта права в будущем, поэтому имеет место существенная угроза охраняемым общественным отношениям.

При таких обстоятельствах, должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении в отношении < ... > считает, что основания для освобождения последнего от административной ответственности в связи с малозначительностью отсутствуют.

Вместе с тем, в соответствии со статьей 4.1.1. КоАП РФ лицам являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, 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.

Однако правонарушения в области рекламирования лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, методов народной медицины представляют угрозу причинению вреда здоровью и жизни людей, соответственно, действие части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не может быть применено к правонарушениям, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Учитывая обстоятельства дела, руководствуясь ст. 14.3 ч. 5, 23.48, 29.9 - 29.11, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – генерального директора ООО «Медлайт» <...> нарушившим ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе" и виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. В соответствии частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях назначить должностному лицу – генеральным директору ООО «Медлайт» <...>) административное наказание в виде штрафа в размере 10000 (десять тысяч) рублей.

Согласно пункту 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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, за исключением случая,

предусмотренного [частью 1.1](#) настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных [статьей 31.5](#) КоАП РФ.

3. Сумму штрафа надлежит оплатить путём перечисления средств в соответствии с банковскими реквизитами:

ИНН 6501026378

КПП 650101001

УФК по Сахалинской области (Сахалинское УФАС России л/с 03611253130)

р/с 40101810900000010000

ОТДЕЛЕНИЕ ЮЖНО-САХАЛИНСК Г. ЮЖНО-САХАЛИНСК

БИК 046401001

ОКТМО 64701000

КБК: 161 1 16 26000 01 6000 140

УИН: 16153110700001422945

- штрафы за нарушение антимонопольного законодательства.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа необходимо представить в Сахалинское УФАС России надлежащим образом заверенные копии платежных документов.

Настоящее постановление вручить нарушителю и разъяснить, что в соответствии с частью 1 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судьбе, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

Согласно части 3 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченному ее рассматривать.

В соответствии с частью 5 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении государственной пошлиной не облагается.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти 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.