

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 9/р

об административном правонарушении

11.08.2016г.

г. Горно-Алтайск,

ул. Улагашева, 13

Я, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай Гуткович А.Е., рассмотрев протокол от 03.08.2016г. и материалы дела об административном правонарушении №9/р от 14.07.2016г., возбужденного в отношении ООО «Листок» (ИНН 0411169155, ОГРН 1140411001972, юридический адрес: г.Горно-Алтайск, ул. Б.Головина, д.7),

УСТАНОВИЛ

Дело рассматривается в УФАС по РА (Республика Алтай, г.Горно-Алтайск, ул. Улагашева, 13) в отсутствие представителя ООО «Листок».

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено лишь в случаях, 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.

Определение о назначении места и времени рассмотрения дела № 9/р от 03.08.2016г. об административном правонарушении 04.08.2016г. было вручено представителю общества нарочно. На основании вышеизложенного ООО «Листок» надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения настоящего дела.

Событие административного правонарушения и его квалификация:

При проверке материалов обращения (вх.№ 1719 от 16.06.2016г.), поступившего от председателя ВОО «Центр поддержки политике Президента по противодействию коррупции» по Сибирскому Федеральному округу Корнеева Ю.Б., УФАС по РА выявлены признаки нарушения части 7 статьи 24 Закона «О рекламе» в рекламе газеты «Листок»:

- на странице 17 № 48(852) от 02.12.2015г., на странице 17 № 49(853) от 09.12.2015г., на странице 17 № 50(854) от 16.12.2015г., на странице 21 № 51(855) от 23.12.2015г., на странице 13 № 52(856) от 29.12.2015г. следующего содержания: «Оздоровительно-консультационный центр «Нутрицевтик» ДИАГНОСТИКА И ОБСЛЕДОВАНИЕ проводится на медицинской аппаратуре ВС РФ ЕвроАзия, где четко отражается

состояние здоровья обследуемого. Консультация, назначение, рекомендации, подбор препаратов с последующим контролем проводит д.м.н. высшей категории, хирург-онколог, профессор Рыжковский Л.П. по адресу: ул. Чаптынова 30, 2 этаж, с 10.00 до 13.00 т.8-(388-22)-2-12-96, 8-906-939-37-68,8-913-999-8012 Лицензия 0067/2-7 от 21 сентября 2012г.» (далее по тексту реклама «ДИАГНОСТИКА И ОБСЛЕДОВАНИЕ»);

- на странице 23 № 49(853) от 09.12.2015г., на странице 18 № 50(854) от 16.12.2015г., на странице 22 № 51(855) от 23.12.2015г. - Центр восстановительной медицины и реабилитации «Пигмалион» Лицензия № ЛО-04-01-000317 от 09.09.2015г. 27 декабря с 9.00 ч. В поликлинике с. Майма, ул.Строителей, 6 МЦ «Пигмалион», совместно с ведущими специалистами г.Барнаула и края проводят: УЗИ-диагностика:- Позвоночника, межпозвоночных дисков (при болях в шее, пояснице, ногах), выявления грыж, протрузий. (а также их лечение). – Суставов тазобедренных, коленных голеностопных и др. – Внутренних органов (печень, почки, надпочечники, желчный пузырь, поджелудочная железа, селезенка, мочевой пузырь). – Щитовидной и молочной желез. – Дуплекс сосудов головы и шеи (при головных болях, головокружении, высоком артериальном давлении). – Дуплекс вен, артерий, нижних, верхних конечностей (при заболевании сосудов ног, рук). – УЗИ Лимфоузлов. – УЗИ Сердца, запись ЭКГ. –УЗИ Предстательной железы (простаты). – Нейросоноскопия: Детям до 1 года. Гинекологическое обследование: УЗИ, УЗИ по беременности, исследование шейки матки, забор мазков, обследование на ЗППП, биопсия, кольпоскопия, лечение, подбор очков, измерение внутриглазного давления (контактной и бесконтактной методикой), осмотр глазного дна, промывание слезных путей, снятие швов). Исследование желудка – ФГС: (при язве, гастритах, повышенной или пониженной кислотности, новообразованиях онкологического характера), отсутствие дискомфорта, тонкий зонд, обезболивание. Оталоринголог (ЛОР): Эффективная помощь при заболеваниях лор-органов у детей и взрослых. Диагностика и лазерная хирургия: все виды насморка (лечение зависимости от капель), хронический тонзиллит, удаление аденоидов, полипов, лечение храпа. Удаление и исследование образований кожи: папиллом, кондилом, невусов, бородавок, родинок, гемангиом, шипиц. Удаление и лечение вросших ногтей. Медицинский прокол ушей (пистолетом) Склерозирование сосудистых звездочек: Склеротерапия – современный, эффективный метод удаления расширенных подкожных сосудов, который не оставляет после себя «следов» (рубцов, корочек и т.д.) Консультации специалистов: невролог (детский, взрослый), Ангио хирург, Терапевт, Хирург, Гинеколог, Маммолог, Кардиолог (запись ЭКГ), Уролог, Эндокринолог, Офтальмолог, Оториноларинголог (ЛОР), Гастроэнтеролог. Проводится забор анализов крови: на все виды исследований, пункционные биопсии щитовидной и молочной желез. Тел. для консультации: 8-913-215-55-31 с 09:00 до 18:00 О противопоказаниях проконсультироваться с врачом (далее по тексту - реклама «Пигмалион»);

- на странице 35 № 51(855) от 23.12.2015г., на странице 1 № 52(856) от 29.12.2015г. - «Центр хорошего слуха Радуга звуков с 1996г. СЛУХОВЫЕ АППАРАТЫ товар сертифицирован подбор продажа настройка Тифлотехника (под заказ) Горно-Алтайск, ул. Чорос-Гуркина, д.32 8(38822)2-32-10, 8(913)693-50-40 www.radugazvukov.ru ИМЕЮТСЯ ПРОТИВОПОКАЗАНИЯ, НЕОБХОДИМА КОНСУЛЬТАЦИЯ СПЕЦИАЛИСТА» (далее по тексту - реклама «Слуховые аппараты»);

- на странице 14 № 52(856) от 29.12.2015г. - «Мануальная терапия по тибетской

методике Устранение боли в позвоночнике и конечностях Адрес приема: ул. Чорос-Гуркина, 6 сайт: mt-pimenov.ru Лицензия ЛО-04-01-000188 от 28.05.2013 Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста» (Далее по тексту-реклама «Мануальная терапия).

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

В соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «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.

В соответствии с частью 7 статьи 2 Федерального закона №323-ФЗ диагностика – это 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.

В соответствии с приложением к приказу Минздравсоцразвития РФ от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» медицинскими услугами являются прием (осмотр, консультация) врача-хирурга первичный, комплекс исследований для диагностики злокачественных новообразований и др. В содержании рекламы «Диагностика и обследование» говорится о диагностике и консультации хирурга-онколога, т.е. о медицинских услугах.

В соответствии с приложением к приказу Минздравсоцразвития РФ от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» указанные в вышеназванной рекламе услуги: мануальная терапия, также многие из услуг рекламы «Пигмалион» (УЗИ-диагностика, биопсия и др.) являются медицинскими услугами.

В соответствии с пунктом 7.1 Номенклатурной классификации медицинских изделий, утвержденной приказом Минздрава России от 06.06.2012 №4н, «аппараты слуховые и сопутствующие изделия» относятся к медицинским изделиям для оториноларингологии.

Таким образом, вышеуказанная информация является рекламой, так как она публична, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания и формирование интереса к объекту рекламирования - медицинским услугам и медицинским изделиям, что способствует продвижению их на рынке.

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). Требования данной 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.

УФАС по РА были проведены замеры площадей рекламного пространства и вышеназванного предупреждения, по итогам которых установлено:

Площадь рекламного пространства рекламы «Пигмалион» на странице 23 газеты «Листок» № 49 (853) от 09.12.2015г. составляет 9576 кв.мм, площадь имеющегося в данной рекламе предупреждения о необходимости консультации специалиста – 288 кв.мм, что составляет 3% общей рекламной площади рекламы «Пигмалион».

Площадь рекламного пространства рекламы «Пигмалион» на странице 18 газеты «Листок» № 50 (854) от 16.12.2015г. составляет 9660 кв.мм, площадь имеющегося в данной рекламе предупреждения о необходимости консультации специалиста – 285 кв.мм, что составляет 2,95% общей рекламной площади рекламы «Пигмалион».

Площадь рекламного пространства рекламы «Пигмалион» на странице 22 газеты «Листок» № 51 (855) от 23.12.2015г. составляет 9660 кв.мм, площадь имеющегося в данной рекламе предупреждения о необходимости консультации специалиста – 291 кв.мм, что составляет 3,01% общей рекламной площади рекламы «Пигмалион».

Площадь рекламного пространства рекламы «Слуховые аппараты» на странице 35 газеты «Листок» № 51 (855) от 23.12.2015г. составляет 4116 кв.мм, площадь имеющегося в данной рекламе предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалиста – 144 кв.мм, что составляет 3,5% общей рекламной площади рекламы «Слуховые аппараты».

Площадь рекламного пространства рекламы «Слуховые аппараты» на странице 1 газеты «Листок» № 52 (856) от 29.12.2015г. составляет 5406 кв.мм, площадь имеющегося в данной рекламе предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалиста – 156 кв.мм, что составляет 2,89% общей рекламной площади рекламы «Слуховые аппараты».

Площадь рекламного пространства рекламы «Мануальная терапия» на странице 14 газеты «Листок» № 52(856) от 29.12.2015г. составляет 3910 кв.мм, площадь имеющегося в данной рекламе предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалиста – 152 кв.мм, что составляет 3,89% общей

рекламной площади рекламы «Мануальная терапия».

Таким образом, вышеуказанная реклама является ненадлежащей, так как в ее информационном содержании отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалиста (реклама «Диагностика и обследование») или площадь такого предупреждения меньше установленной Законом «О рекламе» (5% от площади рекламного пространства) (реклама «Пигмалион», «Слуховые аппараты», «Мануальная терапия»), что свидетельствует о несоответствии данной рекламы требованиям части 7 статьи 24 Закона «О рекламе».

Частями 6 и 7 статьи 38 Закона «О рекламе», ответственность за нарушение части 7 статьи 24 Закона «О рекламе» возложена на рекламодателя и рекламодателя и рекламодателя.

Из выходных данных газеты «Листок» следует, что издателем газеты «Листок» является ООО «Листок», соответственно, данное юридическое лицо является распространителем рекламы, размещенной в номерах газеты «Листок».

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, в соответствии с которой 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.**

Согласно статье 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II данного Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Листок» подтверждается протоколом по делу №9/р об административном правонарушении от 03.08.2016г., а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения ООО «Листок» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с п.1 ч.2 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельством, отягчающим административную ответственность, признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6

данного Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

Пунктом 19.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» предусмотрено, что в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

При применении указанной нормы следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ.

В соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

ООО «Листок» было привлечено к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ (постановления № 3/р, № 4/р, № 5/р от 29.04.2016г., постановления № 3/р, № 4/р, № 5/р от 15.10.2015г., постановление № 2/р от 26.05.2016г.). Следовательно, данное обстоятельство является отягчающим.

Согласно статье 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 данного 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 данного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

На основании вышеизложенных обстоятельств рассматриваемое административное правонарушение ООО «Листок» не может быть признано впервые совершенным. Таким образом, применить статью 4.1.1 КоАП РФ к ООО «Листок» не представляется возможным.

Согласно статье 2.9 КоАП при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 18 постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» разъяснил, что 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.

При этом согласно пункту 18.1 данного постановления Пленума квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в распространении ООО «Листок» ненадлежащей рекламы, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы, а также нарушает права неопределенного круга лиц, в связи с чем рассматриваемое правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

Руководствуясь статьями 2.1, 2.10, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Листок» (ИНН 0411169155, ОГРН 1140411001972, юридический адрес: г. Горно-Алтайск, ул. Б.Головина, д.7) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (распространение на странице газеты «Листок» №48(852) от 02.12.2015г., № 49(853) от 09.12.2015г., №50(854) от 16.12.2015г., № 51(855) от 23.12.2015г., № 52(856) от 29.12.2015г. ненадлежащей рекламы, которая противоречит требованиям ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе») и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере _____200_000_____рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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.

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

Согласно Федерального закона от 01.12.2014 № 384-ФЗ «О федеральном бюджете на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017 годов», приказа ФАС России от 06.04.2016 № 418/16 «Об осуществлении Федеральной антимонопольной службой и территориальными органами ФАС России бюджетных полномочий главного администратора (доходов) доходов федерального бюджета» штраф должен быть

перечислен по платежным реквизитам: Лицевой счет 04771212170, ОКТМО 84701000, ИНН 0411073679, КПП 041101001 УФК по Республике Алтай (Управление федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай), обсл. в ГРКЦ НБ Респ. Алтай Банка России г. Горно-Алтайск, р/с 40101810500000010000, код платежа 16111626000016000140, БИК 048405001. Вид платежа: - штраф за нарушение рекламного законодательства.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу **(388 22) 4-71-39** либо электронной почтой по e-mail: **to04@fas.gov.ru**.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу или в Арбитражный суд Республики Алтай в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП 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.