

ООО «Кабинет лечения боли»

ул. Псковская, д. 44, корп. 1, кв. 85,

Великий Новгород, 173009

Исходящие № 979/03 от 27.02.2020

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 053/04/14.3-51/2020

об административном правонарушении

Резолютивная часть оглашена
21.02.2020

Великий Новгород

В полном объеме изготовлено
27.02.2020

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) Куриков Илья Андреевич, рассмотрев протокол № 053/04/14.3-51/2020 от 10.02.2020 и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Кабинет лечения боли» (ИНН 5321197044; 173009, Великий Новгород, ул. Псковская, д. 44, корп. 1, кв. 85; далее – ООО «Кабинет лечения боли») в связи с обнаружением в его действиях нарушения части 8 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и иных достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП),

УСТАНОВИЛ:

20.11.2019 в Новгородское УФАС России из Приемной Президента Российской Федерации в Новгородской области поступило заявление физического лица М. о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении на территории Великого Новгорода в общегородской газете «Новгород» ненадлежащей рекламы методов лечения заболеваний, в частности остеохондроза (вх. №№ 7817, 7818 от 20.11.2019 Новгородского УФАС России; далее – Заявление).

Заявитель считает данную рекламу недобросовестной, поскольку в рекламе не допускается подробное описание методов лечения заболевания с тем, чтобы у потребителей не складывалось ложное впечатление о преимуществах одних методов лечения над другими.

В результате рассмотрения Заявления установлено следующее.

В выпуске периодического печатного издания – газеты «Новгород» (свидетельство ПИ № ТУ53-00250 от 03.08.2015 выдано Управлением Роскомнадзора по Новгородской области) № 44/84/1785 от 07.11.2019 на 8 полосе размещено рекламное объявление под заголовком «ПРИНЦИПИАЛЬНО НОВОЕ ЛЕЧЕНИЕ ОСТЕОХОНДРОЗА!» следующего содержания:

«В Великом Новгороде продолжает работу специализированный кабинет борьбы с остеохондрозом!

«Кабинет лечения боли» приглашает пациентов на лечение позвоночника инновационным, одним из самых эффективных на сегодняшний день методов лечения.

Кабинет предлагает индивидуальные программы лечения боли по методу профессора А.А. Герасимова, рекомендованные Минздравом РФ.

ПРОЦЕДУРА ПОКАЗАНА при:

- ГОЛОВНЫХ БОЛЯХ – мигрени, шум в ушах, головокружения, гипотония и т.д.
- ОСТЕОХОНДРОЗАХ – боль в области шеи, в плечах, в пояснице, онемение пальцев рук
- ГРЫЖАХ ДИСКА с неврологической симптоматикой, плече-лопаточный периартериит
- ОСТЕОАРТРОЗАХ – боли в коленных, тазобедренных, плечевых, локтевых суставах

ДОСТОИНСТВА:

1. Помогает полностью исключить применение лекарств.
2. Сроки лечения больных (в сравнении с другими процедурами) сокращаются в 2-3 раза.
3. Частота обострений болезни уменьшается в 3-4 раза.
4. Болевой синдром сокращается за 5-7 процедур, а эффект лечения может длиться до 3-5 лет.
5. Болевые синдромы устраняются полностью у 92-95% пациентов.

Если вас давно беспокоит позвоночник, обратитесь в «Кабинет лечения боли», мы вам поможем!

Процедуру проводит врач, кандидат медицинских наук, заслуженный врач РФ, опыт работы по методу А.А. Герасимова – 18 лет.

Прием ведется по предварительной записи по телефону:

КОНСУЛЬТАЦИЯ БЕСПЛАТНО».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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.

Ненадлежащая реклама, то есть реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, не допускается (пункт 4 статьи 3 Закона о рекламе).

Согласно части 8 статьи 24 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.

В соответствии с Письмом ФАС России от 28.05.2015 № АД/26584/15 под методами профилактики, диагностики, лечения или медицинской реабилитации понимаются способы, приемы проведения профилактики, диагностики, лечения или медицинской реабилитации.

При этом согласно Письму ФАС России от 25.09.2017 № АК/65861/17 требования части 8 статьи 24 Закона о рекламе не распространяются на рекламу медицинских услуг; рекламу медицинских услуг и рекламу методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации необходимо разграничивать в соответствии с Номенклатурой медицинских услуг.

Указание в рекламе способов воздействия на организм человека, полностью совпадающих с наименованием медицинских услуг, содержащихся в Номенклатуре, позволяет квалифицировать такую рекламу в качестве рекламы медицинских услуг, при отсутствии в такой рекламе иной информации, позволяющей выделить иные объекты рекламирования, в том числе при отсутствии в рекламе раскрытия содержания того или иного метода профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации.

Данный подход также подтверждается судебной практикой, в частности, из пункта 25 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 2 (2017), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 26.04.2017, следует, что если информация о методе профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации не раскрывается самостоятельным образом и распространяется в составе рекламы медицинских услуг, то такая реклама часть 8 статьи 24 Закона о рекламе не нарушает.

Номенклатура медицинских услуг утверждена Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н (далее – Номенклатура).

Номенклатура не содержит указанных в рассматриваемой рекламе конкретных видов медицинской деятельности: «лечение боли по методу А.А. Герасимова», «лечения остеохондроза», «лечения остеоартроза» и т.п.

Таким образом, объектом рекламирования в данном случае являются не медицинские услуги как таковые (например, прием врача-невролога, врача-физиотерапевта), а определенный метод лечения заболеваний позвоночника, суставов, устранения болевых синдромов (как указано в рекламе «лечение боли по методу А.А. Герасимова»).

При этом в рекламе акцентируется внимание на особенностях и преимуществах этого метода лечения (инновационный, эффективный, рекомендован Минздравом РФ, исключает применение лекарственных препаратов, дает долгосрочный эффект), т.е. раскрывается его содержание.

Такая реклама в силу закона ограничена в распространении и допускается только 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 свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № ТУ53-00250 от 03.08.2015 газета «Новгород» специализированным печатным изданием для медицинских и фармацевтических работников не является.

Учитывая изложенное, в распространенном в газете «Новгород» № 44/84/1785 от 07.11.2019 на 8 полосе рекламном объявлении под заголовком «ПРИНЦИПИАЛЬНО НОВОЕ ЛЕЧЕНИЕ ОСТЕОХОНДЗОРА!» имеются признаки нарушения части 8 статьи 24 Закона о рекламе, выразившиеся в распространении рекламы методов лечения недопустимым способом.

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 8 статьи 24 настоящего Федерального закона, несет рекламодатель и/или рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из информации, представленной рекламодателем – МАУ «Редакция газеты «Новгород», следует, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Кабинет лечения боли».

Между МАУ «Редакция газеты «Новгород» и ООО «Кабинет лечения боли» заключен Договор № 14/03/19 от 14.03.2019, в рамках которого происходило изготовление и распространение рассматриваемой рекламы (далее – Договор).

Текст рекламы для изготовления оригинал-макета рекламного объявления был предоставлен ООО «Кабинет лечения боли», МАУ «Редакция газеты «Новгород» никаких изменений в него не вносило.

Согласно пункту 4.2 Договора рекламодатель несет ответственность за нарушение законодательства о рекламе в части содержания материалов (за недобросовестную, недостоверную, заведомо ложную рекламу), а также в части оформления (этичности).

Размещение рекламы было оплачено ООО «Кабинет лечения боли», что подтверждается счетом № 0000-001849 от 31.10.2019 и приходным кассовым орденом № 762 от 31.10.2019.

Таким образом, имеющиеся в деле доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о нарушении рекламодателем – ООО «Кабинет лечения боли» части 8 статьи 24 Закона о рекламе при распространении в периодическом печатном издании – газете «Новгород» №

44/84/1785 от 07.11.2019 на 8 полосе рекламного объявления под заголовком «ПРИНЦИПАЛЬНО НОВОЕ ЛЕЧЕНИЕ ОСТЕОХОНДЗОРА!».

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 5 статьей 14.3 КоАП 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 юридических лиц в размере от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП 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 предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

О месте и времени рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении ООО «Кабинет лечения боли» надлежащим образом было уведомлено, на рассмотрение дела представители не явились.

Исследовав материалы дела № 053/04/14.3-51/2020 от 10.02.2020 об административном правонарушении, уполномоченное должностное лицо Новгородского УФАС России, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующим выводам.

Протоколом и иными материалами настоящего дела об административном правонарушении подтверждается факт наличия в действиях ООО «Кабинет лечения боли» события вменяемого административного правонарушения.

Действующее законодательство Российской Федерации, в том числе и Закон о рекламе, является общедоступной, а не закрытой информацией. Поэтому ООО «Кабинет лечения боли» имело возможность и должно было изучить действующее законодательство, проявить должное отношение к осуществлению деятельности рекламодателя, предвидеть и не допустить установленное нарушение законодательства о рекламе.

Анализ материалов дела позволяет сделать вывод о том, что у ООО «Кабинет лечения боли» имелась возможность для соблюдения требований Закона о рекламе и недопущения вышеуказанного нарушения. При этом объективных обстоятельств, делавших невозможным выполнение ООО «Кабинет лечения

боли» требований Закона о рекламе, не установлено.

Таким образом, в действиях ООО «Кабинет лечения боли» содержится состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП.

Место и время совершения административного правонарушения – Великий Новгород, 07.11.2019.

Согласно материалам настоящего дела, распространение вышеуказанной рекламы было прекращено ООО «Кабинет лечения боли» в соответствии с предписанием Новгородского УФАС России.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 4.2 КоАП обстоятельством, смягчающим административную ответственность, в данном случае является 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, предусмотренных статьей 4.3 КоАП, не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП, лицам, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства и 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.

Из части 2 статьи 3.4. КоАП следует, что 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 «Кабинет лечения боли» является субъектом малого

предпринимательства (микропредприятием), что подтверждается сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на официальном сайте Федеральной налоговой службы в сети «Интернет» (<https://ofd.nalog.ru/>).

При этом информация о том, что ООО «Кабинет лечения боли» в настоящее время является подвергнутым административному наказанию за совершение административного правонарушения по части 5 статьи 14.3 КоАП, в Новгородском УФАС России отсутствует.

В соответствии с определением о назначении к рассмотрению настоящего дела к материалам дела приобщена упрощенная бухгалтерская (финансовая) отчетность ООО «Кабинет лечения боли» за 2018 год.

Таким образом, при назначении административного наказания учтены фактические обстоятельства дела, наличие смягчающих и отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 КоАП, сведения о финансовом положении общества, а также тот факт, что ООО «Кабинет лечения боли» является субъектом малого предпринимательства (микропредприятием) и в настоящее время не является подвергнутым административному наказанию за совершение однородного правонарушения по отношению к вменяемому правонарушителю по части 5 статьи 14.3 КоАП, а совершенное им правонарушение не повлекло причинения вреда жизни и здоровью людей (доказательства обратного в материалах дела отсутствуют), 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 отсутствовал имущественный ущерб.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, предусмотренных КоАП гарантий, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП, соблюдены.

Каких-либо заявлений, иных ходатайств или отводов от ООО «Кабинет лечения боли» не поступало.

Руководствуясь частью 1 статьи 4.1.1, частью 5 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях Общества с ограниченной ответственностью «Кабинет лечения боли» (ИНН 5321197044; 173009, Великий Новгород, ул. Псковская, д. 44, корп. 1, кв. 85) административное правонарушение, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение в соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя

Новгородского УФАС России
Куриков

И.А.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.