

Директору ООО «Аура»

<...>

Коммунарский пер., 23, пом.Н3

г.Бийск, 659300

дело №022/04/14.3-42 /2020

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 3

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

05 февраля 2020г. г. Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю К<...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении № 3 от 21.01.2020г., а также другие материалы дела №022/04/14.3-42/2020, возбужденного в отношении директора ООО «Аура» Б<...> ,

УСТАНОВИЛ:

Б <...> на рассмотрение дела об административном правонарушении не явилась, о дате времени и месте рассмотрения дела извещена надлежащим образом.

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 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 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности, директора ООО «Аура» Б<...>.

Согласно протоколу об административном правонарушении № 3 от 21.01.2020г. и другим материалам дела №022/04/14.3-42/2020, Б<...> при размещении в городе Бийске по адресу: ул. Вали Максимовой, д.21 рекламы методов лечения и диагностики нарушены требования частей 7, 8 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

03 октября 2019 года Алтайским краевым УФАС России в городе Бийске по адресу: ул. Вали Максимовой, д.21 (клиника «Аура») выявлен факт распространения посредством рекламной конструкции следующей информации:

«АУРА ООО «Аура» Лицензия №ЛО-22-001415 от 21.09.2012г. клиника современной медицины консультации специалистов: - гинеколог –уролог – уролог-андролог (диагностика и лечение эректильной дисфункции мужского бесплодия) – эндокринолог – маммолог – удаление новообразований радиоволновым методом с консультацией онколога – все виды лабораторных исследований - физиолечение консультации и лечение ведет врач акушер-гинеколог: Б<...> – гинекологический прием – обследования по бесплодию, невынашиванию беременности – кольпоскопия с прицельной биопсией –видеокольпоскопия – комплексное аппаратное лечение шейки матки – коррекция климактерических проблем – взятие аспирационной биопсии из полости матки г.Бийск, ул. В. Максимовой, д.21 8-913-212-64-53 8(3854) 41-60-85» ; «ООО «Аура» АУРА клиника современной медицины УЗИ-Диагностика на аппарате экспертного класса с 3-D 4-D функциями ультразвуковая диагностика в гинекологии и акушерстве цветное доплеровское картирование определение пола плода с 15 недель беременности фолликулогенез – внутренних органов – предстательной железы – щитовидной железы – молочных желез – дуплекс сосудов».

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) реклама – это 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.

Обозначенная информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к клинике «Аура», а также медицинским методам и услугам, оказываемым данной клиникой, способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

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.

Согласно номенклатуре медицинских услуг, утвержденной Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», к медицинским услугам относятся:

- профилактический прием (осмотр, консультация) врача-акушера-гинеколога (В01.001.001-В01.001.005, В04.001.002);
- профилактический прием (осмотр, консультация) врача-уролога (В01.053.001 - В01.053.00, В04.053.002);
- прием (осмотр, консультация) врача-эндокринолога (В01.058.001 -В01.058.004);
- диспансерный прием (осмотр, консультация) врача-онколога (В01.009.001);
- удаление новообразования придатков матки (А16.20.089);
- кольпоскопия (А03.20.001);

- биопсия тканей матки (A11.20.003);
- ультразвуковое исследование фолликулогенеза (A04.20.003 - A04.21.001);
- ультразвуковое исследование молочных желез (A04.20.002) и т.д.

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 рассматриваемой рекламе: «...консультации специалистов: - гинеколог –уролог – уролог-андролог (диагностика и лечение эректильной дисфункции мужского бесплодия) – эндокринолог – маммолог – удаление новообразований радиоволновым методом с консультацией онколога – все виды лабораторных исследований – физиолечение... гинекологический прием – обследования по бесплодию, невынашиванию беременности – колькоскопия с прицельной биопсией –видеокольпоскопия – комплексное аппаратное лечение шейки матки – коррекция климактерических проблем – взятие аспирационной биопсии из полости матки» и «...УЗИ-Диагностика на аппарате экспертного класса с 3-D 4-D функциями ультразвуковая диагностика в гинекологии и акушерстве цветное доплеровское картирование определение пола плода с 15 недель беременности фолликулогенез – внутренних органов – предстательной железы – щитовидной железы – молочных желез – дуплекс сосудов...», отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получение консультации специалистов, что указывает на нарушение требований части 7 статьи 24 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.

Требования части 8 статьи 24 Закона о рекламе распространяются на все без исключения методы профилактики, диагностики и медицинской реабилитации и запрещают их рекламирование.

Согласно Письму ФАС России от 25.09.2017 № АК/65861/17 «О рекламе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации» при отнесении рекламы к рекламе медицинских услуг или к рекламе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации необходимо исходить из следующего. Перечень медицинских услуг определен Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации.

При этом 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.

Таким образом, рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимание потребителей к следующим методам лечения и диагностики:

- метод радиоволнового удаления новообразований;
- кольпоскопия с прицельной биопсией;
- видеокольпоскопия;
- УЗИ-диагностика с 3-D 4-D функциями;
- взятие аспирационной биопсии из полости матки.

Рассматриваемая наружная реклама методов лечения и диагностики распространяется на рекламных конструкциях, размещенных в г.Бийске по адресу: ул. Вали Максимовой, д.21 (клиника «Аура»). Указанный способ размещения рассматриваемой рекламы не является местом проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, что указывает на нарушение требований части 8 статьи 24 Закона о рекламе.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей.

5 декабря 2019 года решением Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе рассматриваемая реклама клиника «Аура» признана ненадлежащей, поскольку при ее размещении и распространении нарушены требования частей 7, 8 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе» ответственность за нарушение требований частей 7, 8 статьи 24 настоящего Федерального закона несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Аура» (ОГРН 1122204004207).

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

Материалами дела установлено, что лицом, ответственным за совершенное правонарушение, является должностное лицо ООО «Аура» - директор Общества Б<...>

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, согласно части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), 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 2.1 КоАП РФ, 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.

На основании статьи 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.

Материалами дела установлено, что нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе произошло по причине несоблюдения директором ООО «Аура» Б<...> законодательства Российской Федерации о рекламе.

Прокол об административном правонарушении составлен в отсутствие директора ООО «Аура» Б<...>. Дополнений к протоколу и замечаний от Б<...> в антимонопольный орган не поступало.

Согласно объяснениям лица, в отношении которого ведется производство по делу от 04.02.2020г., Б<...> нарушение законодательства РФ о рекламе признала, пояснив, что реклама была размещена в 2012 году, в период существования иных положений и норм права; в настоящее время реклама демонтирована. При рассмотрении вопроса о привлечении к административной ответственности Б<...> в качестве смягчающих обстоятельств просила учесть отсутствие в прошлом фактов нарушения законодательства и привлечения к ответственности, а также устранение в добровольном порядке нарушения законодательства о рекламе, малозначительность совершенного правонарушения и отсутствие факта причинения вреда третьим лицам, обществу и государству.

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

У Б<...> при размещении рассматриваемой рекламы клиники «Аура» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были приняты все зависящие от неё меры по их соблюдению. Следовательно, в действиях директора ООО «Аура» Б<...> имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных частями 7, 8 статьи 24 Закона о рекламе требований, при рассмотрении дела не установлены. Следовательно, вина Б<...> в совершении правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается

материалами дела об административном правонарушении, в том числе протоколом об административном правонарушении.

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

Непринятие Б<...> при размещении в г.Бийске наружной рекламы об оказываемых в клинике «Аура» медицинских услугах и применяемых методах лечения и диагностики должных мер по соблюдению требований частей 7, 8 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, и образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Установлено смягчающее вину обстоятельство, а именно: устранение допущенного нарушения законодательства о рекламе.

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.

В соответствии с частью 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 «Аура» 01 августа 2016 года включено в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и относится к категории «микропредприятие».

В силу 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.

Б<...> является директором ООО «Аура», впервые совершила 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 указанных обстоятельств административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 5 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 14.38, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

признать директора ООО «Аура» Б<...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного 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 районный суд 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.

Дата вынесения постановления 05 февраля 2020г.

Дата направления копии постановления 06 февраля 2020г.

Заместитель руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса <...>