

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 526

20 октября 2017г.

г. Ставрополь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Г.В. Золина, рассмотрев протокол № 285 от 06.10.2017г. и материалы административного дела № 526, возбужденного 17.08.2017 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» /440039, г. Пенза, ул. Заводская, д.5, литер ББ1Б2, ИНН 5835121251, КПП 583501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Инспекцией Федеральной налоговой службы по Октябрьскому району г. Пензы 07.12.2016 за ОГРН 1165835072138/ по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителя ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» по доверенности б/н от 16.03.2017 общество надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается почтовым уведомлением о вручении №35500316091441.

УСТАНОВИЛ:

В результате осуществления государственного надзора за рекламной деятельностью хозяйствующих субъектов были выявлены нарушения Федерального закона «О рекламе».

В августе 2017 года по адресу г. Ставрополь, ул. Ленина, 381 на фасаде здания распространялась реклама следующего содержания: «Диагностический центр Клиника-Сити прием специалистов МРТ КТ УЗИ прием анализов...».

Данная реклама распространялась для привлечения внимания к медицинским услугам (МРТ, КТ, УЗИ, прием специалистов, прием анализов), оказываемым в Диагностическом Центре «Клиника-Сити» (ООО Диагностический центр «Клиника-Сити»).

Медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В пункте 22 Постановления Пленума высшего арбитражного суда РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» указано, согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе, реклама лекарственных средств и медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказания к их применению.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 27.12.2011 №1664н. В данном перечне указаны такие медицинские услуги, как:

- B03.052.001- комплексное ультразвуковое исследование внутренних органов;
- A04.01.001 - ультразвуковое исследование мягких тканей (одна анатомическая зона);
- A04.11.002 - ультразвуковое исследование интраоперационное;
- A05.01.002 - магнитно-резонансная томография мягких тканей;
- A05.03.002 - магнитно-резонансная томография позвоночника (один отдел);
- A06.01.001 - компьютерная томография мягких тканей;
- A06.04.017 - компьютерная томография сустава;
- B03.016.002 - общий (клинический) анализ крови;
- B03.016.004 - анализ крови биохимический общетерапевтический;
- B01.057.001 - прием (осмотр, консультация) врача-хирурга первичный;
- B01.057.002 - прием (осмотр, консультация) врача-хирурга повторный;
- B04.002.001 - диспансерный прием (осмотр, консультация) врача-аллерголога-иммунолога;
- B04.002.002 - профилактический прием (осмотр, консультация) врача-аллерголога-иммунолога;

Следовательно, в рекламе, распространенной Диагностический центр «Клиника-Сити», указаны медицинские услуги.

Таким образом, объектом рекламирования является именно медицинские услуги общества, направленные на привлечение внимания потребителя имеющего потребность в данных услугах.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «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.

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе», рекламодаделец - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «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).

В данной рекламе медицинских услуг отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению, необходимости получения консультации специалистов.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе», ответственность за нарушения требований, установленных частью 7 статьи 24 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» несет рекламодаделец.

Рекламодателем вышеуказанной рекламной продукции является ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» /440039, г. Пенза, ул. Заводская,

д.5, литер ББ1Б2, ИНН 5835121251, КПП 583501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Инспекцией Федеральной налоговой службы по Октябрьскому району г. Пензы 07.12.2016 за ОГРН 1165835072138/.

01.09.2017 в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные объяснения ООО Диагностический центр «Клиника-Сити», в которых общество сообщает, что сведения, квалифицированные Управлением как реклама, являются исключительно информационной вывеской, раскрывающей сведения об ООО ДЦ «Клиника-Сити» и направлении деятельности общества, а не направлены на рекламирование тех или иных методик, практикующихся при ведении обществом медицинской деятельности (вх. №7272 от 01.09.2017).

Доводы ООО ДЦ «Клиника-Сити» не состоятельны по следующим основаниям.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «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 и поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе», объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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 подпункте 5 пункта 2 статьи 2 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе», указывается о том, что настоящий Федеральный закон не распространяется на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

Частью 1, 2 статьи 9 Федерального закона «О защите прав потребителей» определено, что в вывеске помимо наименования организации, должна присутствовать еще информация о режиме работы и адрес организации. В рекламе ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» послужившей основанием для возбуждения административного дела № 526 такая информация отсутствует.

В содержании рассматриваемой рекламы приводятся медицинские услуги и методы диагностики (объект рекламирования), информация направленная на привлечение внимания к данному объекту рекламирования, формирование и поддержание внимания у

неопределенного круга лиц (информация о его конкурентных преимуществах способствующая к его продвижению на рынке) и фирменное наименование производителя данных товаров. Данная информация по своему объему понятий и направленности полностью подпадает под понятие реклама, указанное в Федеральном законе от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе».

Следовательно, содержание спорной рекламы не подпадает под исключение, указанное в подпункте 3 пункта 2 статьи 2 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе», так как данная информация служит целям продвижения товара на рынке.

Общество по смыслу статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе» является субъектом, в интересах которого непосредственно распространилась указанная реклама.

Целями Закона о рекламе является развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (статья 1 Закона о рекламе).

Исходя из названных норм Закона о рекламе в их системной взаимосвязи, а также учитывая содержание в спорной рекламе информации о медицинских услугах и методах диагностики, осуществляемых в ООО ДЦ «Клиника-Сити», телефон, этаж и интернет сайт Общества, размещение и распространение спорной рекламы осуществлено в интересах ООО ДЦ «Клиника-Сити» в целях продвижения на товарном рынке предоставляемых им услуг.

Таким образом, в рекламе распространенной ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» допущены нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы медицинских услуг без соответствующего закону предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

У ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» при определении содержания рекламы имелась возможность для соблюдения правил и норм действующего законодательства о рекламе, но обществом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, что является основанием в соответствии со статьёй 2.1 КоАП РФ для признания ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» виновным в совершении административного правонарушения.

Должностное лицо не находит в действиях ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» обстоятельств, смягчающих административную ответственность, обстоятельств, отягчающих административную ответственность также нет.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ 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.

Правонарушения в сфере рекламы медицинских услуг обладают повышенной опасностью.

Общественные отношения, связанные с рекламой медицинских услуг, являются одними из наиболее важных объектов правового регулирования в сфере здравоохранения. Посягательство на них несет в себе существенную угрозу установленному публично-правовому порядку, поскольку непосредственно влияет на состояние здоровья человека. Административное правонарушение, совершенное ООО Диагностический центр «Клиника-Сити», несет в себе угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей.

Конституция Российской Федерации признает человека высшей ценностью общества, право на жизнь – самым важным правом человека, принадлежащим ему от рождения (статьи 2, 17, 20).

Конституция Российской Федерации признает право человека на охрану здоровья и медицинскую помощь (часть 1 статьи 41).

В части 1 статьи 45 Конституции Российской Федерации гарантируется государственная защита прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации.

Об общественной опасности правонарушений, связанных с рекламой медицинских услуг, свидетельствует выделение законодателем ответственности за такие нарушения в отдельный состав - часть 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Совершенное Обществом административное правонарушение в виде нарушения законодательства о рекламе посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок общественных отношений в сфере производства, размещения и распространения рекламы.

Право потребителя на получение информации о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов, закрепленное в части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», обеспечивает защиту законных интересов потребителя в момент восприятия рекламы медицинских услуг, т.е. задолго до того момента, как потребитель обратится в медицинское учреждение за оказанием медицинских услуг.

Требование законодательства о необходимости сопровождать соответствующую рекламу предупреждением о наличии противопоказаний обусловлено необходимостью защиты здоровья граждан, которые в силу отсутствия специальных знаний объективно лишены возможности адекватно оценивать последствия для своей жизни и здоровья использования рекламируемых лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг.

На основании вышеуказанного, должностное лицо приходит к выводу о невозможности применения к ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» статьи 2.9 КоАП РФ. Правонарушение, допущенное Обществом, обладает повышенной опасностью и понятие «малозначительность» к нему неприменимо.

Статья 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением, содержит условия замены административного штрафа предупреждением.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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,

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.

Согласно части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 Диагностический центр «Клиника-Сити» является субъектом малого предпринимательства. Поскольку административное правонарушение, совершенное ООО Диагностический центр «Клиника-Сити», несет угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей, на ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» не распространяется действие части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

С учетом субъективной и объективной стороны совершенного правонарушения должностным лицом Ставропольского УФАС России было принято решение о назначении административного штрафа, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе», статьями 2.1, 2.9, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» /440039, г. Пенза, ул. Заводская, д.5, литер ББ1Б2, ИНН 5835121251, КПП 583501001,

зарегистрировано в качестве юридического лица Инспекцией Федеральной налоговой службы по Октябрьскому району г. Пензы 07.12.2016 за ОГРН 1165835072138/ виновным в совершении нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе».

2. Назначить ООО Диагностический центр «Клиника-Сити» /440039, г. Пенза, ул. Заводская, д.5, литер ББ1Б2, ИНН 5835121251, КПП 583501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Инспекцией Федеральной налоговой службы по Октябрьскому району г. Пензы 07.12.2016 за ОГРН 1165835072138/ наказание в соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере **двухсот тысяч рублей (200 000 рублей)**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства о рекламе, зачисляются по следующим реквизитам:

«Получатель» - УФК МФ РФ по СК (Ставропольское УФАС России), ИНН 2634003887, КПП 263501001, Отделение Ставрополь г. Ставрополь, р/с 40101810300000010005, БИК 040702001, ОКТМО 07701000. Код доходов бюджета 161 1 16 26000 01 6000 140, УИН 16112102300000977367. Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе по постановлению № 526 от 20.10.2017г.

В случае отсутствия документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, примет решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности по статье 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. В соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления
Золина

Г.В.