

«24» января 2011 г.

г. Благовещенск

Я, заместитель руководителя – начальник отдела товарных рынков и рекламы Амурского УФАС <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении № 7 от 24.01.2011, материалы дела об административном правонарушении № Р-1/2011 от 17.01.2011, возбужденного по признакам административного правонарушения, предусмотренного статьёй 14.3 КоАП РФ в отношении должностного лица: ИП Ш<...> (рекламодателя), <...> г.р., место рождения: <...>; адрес места работы: <...>; адрес места жительства: <...>; паспорт серии <...>; свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя <...>, регистрирующий орган – <...>, дата внесения записи - <...>; ОГРНИП<...>, ИНН<...>, в отсутствие должностного лица ИП Ш<...>: извещена о месте и времени рассмотрения данного дела об административном правонарушении надлежащим образом УСТАНОВИЛ:

На территории г. Свободного и Свободненского района Амурской области распространяется периодическое печатное средство массовой информации – Свободненская общественно-политическая газета «Зейские огни».

В газете «Зейские огни» размещена информация следующего содержания, а именно, в №№ <...> <...> за <...> 2010 года, на <...> стр.: «В лечебном центре «ДАР» ведёт приём врач-нарколог. Анонимное оказание помощи при запойном состоянии и лечение алкогольной зависимости, а также консультация невролога и мануального терапевта. <...> Лиц. <...>».

Амурское УФАС России, рассмотрев по собственной инициативе дело № Р-24/24 2010, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признало вышеуказанную информацию рекламой медицинских услуг и выявило в ней наличие признаков нарушения требований пункта 7 статьи 7 и части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), поскольку в данной рекламе рекламируются медицинские услуги по мануальной терапии, на оказание которых на территории г. Свободного Амурской области (по указанному в рекламе адресу) у ИП Ш <...> отсутствуют лицензия и иные специальные разрешения и данная реклама медицинских услуг не сопровождается предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов.

17.01.2011 главным специалистом-экспертом отдела товарных рынков и рекламы Амурского УФАС России <...> по данным фактам возбуждено дело об административном правонарушении № Р-1/2011 в отношении должностного лица: ИП Ш<...> по признакам административного правонарушения, предусмотренного статьёй 14.3 КоАП РФ – в редакции, действующей на момент совершения административного правонарушения (определением о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования, об истребовании сведений). По окончании административного расследования, 24.01.2011, в отношении указанного должностного лица составлен протокол № 7 об административном правонарушении.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении № Р-1/2011 установлено, что вышеназванная информация является рекламой в силу пунктов 1-3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», поскольку адресована

неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и (или) поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования в данном случае являются – медицинские услуги.

В силу пункта 96 части 1 статьи 17 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности») медицинская деятельность подлежит лицензированию.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе»: не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Согласно части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе»: реклама лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники 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 настоящей 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.

Из писем министерства здравоохранения Амурской области (исх. <...> от <...>, вх. <...> от <...>; исх. <...> от <...>, вх. <...> от <...>) следует, что Министерством здравоохранения Амурской области ИП Ш<...> предоставлена лицензия на медицинскую деятельность <...>, сроком по <...>, при осуществлении амбулаторно-поликлинической медицинской помощи по: неврологии, психиатрии-наркологии. Указанные виды работ и услуг могут осуществляться по адресу: <...>. Лицензия на медицинскую деятельность по мануальной терапии не выдавалась. Следовательно, ИП Ш<...> осуществляет безлицензионную деятельность. На основании статьи 7 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности»: вид деятельности, на осуществление которого предоставлена лицензия, может выполняться только получившим лицензию юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем. Таким образом, индивидуальные предприниматели не имеют право нанимать сотрудников для осуществления медицинской деятельности, не имеющих собственную лицензию. Показания и противопоказания к различным медицинским услугам определяются лечащим врачом индивидуально. Лечебный центр «Дар» не зарегистрирован в федеральном реестре лицензий.

Представитель ООО «Рекламно-информационное агентство «Зейские огни» (далее

– ООО «РИА «Зейские огни») в ходе рассмотрения дела № Р-24/24 2010, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пояснила, что рекламодателем данной рекламы является ИП <...>, которая оплатила размещение рекламы, договор на распространение рекламы не был подписан.

Согласно письменных пояснений ИП Ш<...> (исх. <...> от <...>, вх. <...> от<...>; исх. <...> от <...>, вх. <...> от <...>), она подавала рекламные объявления частной клиники «Дар» в газете «Зейские огни», в том числе в январе 2010 г. При обращении в ООО «РИА «Зейские огни» ею была предоставлена лицензия на право оказания заявленных услуг, других документов не требовалось, произведена оплата за рекламу, договор на оказание данной услуги заключен не был. Она не была осведомлена о возможных нарушениях рекламного законодательства Российской Федерации в её рекламном объявлении. Замечаний по поводу отсутствия предупреждения о наличии противопоказаний или получения консультации специалистов со стороны ООО «РИА «Зейские огни» и АНО РМГ «Зейские огни» не было, иначе всё было бы исправлено либо дополнено. Формирование макета рекламы и её размещение осуществлялись газетой самостоятельно. Макет рекламы не согласовывался. При заказе рекламы рекламодатель выражает желание, что хочет видеть в рекламе, представляет основной текст рекламы и оплачивает её размещение. Рекламодатель надеется на профессионализм рекламопроизводителя и рекламораспространителя, которые должны знать Федеральный закон «О рекламе», условия и особенности размещения рекламы. В отношении рекламы консультаций мануального терапевта сообщает следующее: симптомы заболеваний и боли неврологического и ортопедического характера имеют схожие признаки. Неврологию лечит врач невролог, которым она является. Ортопедические заболевания лечит врач травматолог, ортопед, мануальный терапевт. Поэтому возникла необходимость заключения договора с таким врачом-специалистом. <...> был заключен договор возмездного оказания услуг с врачом специалистом по травматологии, ортопедии и мануальной терапии – <...> (Исполнителем), лицензия <...> от <...>, деятельность которого зарегистрирована по адресу: <...>. По данному договору она могла отправлять пациента с признаками ортопедического заболевания для консультации по мануальной терапии к данному доктору на возмездной основе. За весь недолгий период её индивидуальной деятельности необходимость обращения за мануальной помощью отсутствовала, поэтому консультирование мануального терапевта не производилось <...> вышеуказанный договор был расторгнут по инициативе Исполнителя и больше не возобновлялся в силу его ненужности. В подтверждение представлены: вышеназванный договор возмездного оказания услуг врача специалиста по травматологии, ортопедии и мануальной терапии от<...>; копия лицензии <...> от <...> на осуществление медицинской деятельности, выданной ИП К<...> <...> на срок до<...>, на осуществление амбулаторно-поликлинической медицинской помощи, в том числе: в) при осуществлении специализированной медицинской помощи по: травматологии и ортопедии, мануальной терапии по месту осуществления лицензируемого вида деятельности: <...>.

Следовательно, в данной рекламе рекламируются медицинские услуги по мануальной терапии, на оказание которых на территории г. Свободного Амурской области (по указанному в рекламе адресу) у ИП Ш<...>, иных лиц отсутствуют лицензии и иные специальные разрешения и данная реклама медицинских услуг

не сопровождается предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов.

В силу пункта 4 статьи 3 Закона «О рекламе» данная реклама медицинских услуг является ненадлежащей, поскольку не соответствует требованиям пункта 7 статьи 7 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7, частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель. Согласно пункту 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»: рекламодателем данной рекламы является должностное лицо: ИП Ш<...>, продавец товара, осуществляющая оказание рекламируемых медицинских услуг, лицо, определившее объект рекламирования и содержание рекламы.

Из выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от <...> № <...> (вх. <...> от <...>) следует, что ИП Ш<...>, ИНН<...>, ОГРИП<...>, имеет статус действующего индивидуального предпринимателя, имеет право осуществлять:

основной виды экономической деятельности: - код ОКВЭД 85.12, наименование вида экономической деятельности – врачебная практика.

Согласно договора <...> на оказание услуг рекламного агентства от <...>, заключенного Автономной некоммерческой организации «Редакция муниципальной газеты «Зейские огни» (далее – АНО РМГ «Зейские огни», Редакция) с ООО «РИА «Зейские огни» (далее также - Агентство): <...>

В связи с чем, Комиссией Амурского УФАС России, в ходе рассмотрения дела № Р-24/24 2010, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признано, что в данном случае ИП Ш<...> и ООО «РИА «Зейские огни», являясь соответственно рекламодателем, рекламодателем и рекламопроизводителем вышеназванной рекламы медицинских услуг, имели возможность размещать её в газете «Зейские огни» только при наличии лицензий и иных специальных разрешений на осуществление рекламируемых медицинских услуг на территории г. Свободного Амурской области, внести в неё предупреждающие надписи о наличии противопоказаний к применению и использованию рекламируемых медицинских услуг, необходимости получения консультации специалистов, что исключило бы нарушение требований пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», однако не предприняли для этого необходимых мер.

Производство в отношении АНО «РМГ «Зейские огни» было прекращено в соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, поскольку нарушение вышеназванных требований Федерального закона «О рекламе» в данном случае произошло по вине ИП Ш<...> (рекламодателя) и ООО «РИА «Зейские огни» (рекламораспространителя и рекламопроизводителя).

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

На основании изложенного, установлены факты нарушения рекламоделателем ИП Ш<...> требований пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

ИП Ш<...> письменно (исх. <...> от<...>, вх. <...> от <...>) просит освободить её от административной ответственности в соответствии со статьёй 2.9 КоАП РФ в виду малозначительности совершенного административного правонарушения и ограничиться предписанием о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с тем, что она является законопослушным субъектом, отсутствуют жалобы и замечания со стороны пациентов, отсутствует причинение прямого физического и морального вреда кому-либо.

Ознакомившись с протоколом № 7 об административном правонарушении от 24.01.2011, ИП Ш<...> пояснила, что пояснения представлены ею в письменном виде. Частично признаёт, что реклама дана с нарушением рекламного законодательства.

Исследовав материалы дела, в том числе пояснения ИП Ш<...>, данные ею в ходе рассмотрения дела № Р-24/24 2010, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе»), а также дела об административном правонарушении № Р-1/2011, установлено, что своими действиями должностное лицо: ИП Ш<...> совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьёй 14.3 КоАП РФ – нарушение законодательства о рекламе (в редакции, действующей на момент совершения административного правонарушения). В соответствии со статьёй 14.3 КоАП РФ: нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от сорока тысяч до пятисот тысяч рублей.

Виновность должностного лица – ИП Ш<...> в совершении данного административного правонарушения подтверждается следующими доказательствами:

заявлением <...> (исх. <...> от <...>, вх. <...>, от <...>) с приложением газеты «Зейские огни», №№ <...> за <...> 2010 года;

приказом Амурского УФАС России от <...> № <...> «О проведении проверки рекламы, распространяемой на территории Амурской области в газете «ЗЕЙСКИЕ ОГНИ»;

служебной запиской от <...>;

письмами Министерства здравоохранения Амурской области (исх. <...> от <...>, вх. <...> от <...>; исх. <...> от <...>, вх. <...> от <...>) с приложением копий документов;

письмом директора ООО «РИА «Зейские огни» (вх. <...> от <...>) с приложением копий документов;

письмами главного редактора АНО РМГ «Зейские огни» <...> (исх. <...> от <...>, вх. <...> от <...>, исх. <...> от <...>, вх. <...> и <...> от <...>; исх. <...> от <...>, вх. <...> от <...>) с приложением копий документов;

письменными пояснениями ИП Ш<...> (исх. <...> от <...>, вх. <...> от <...>; исх. <...> от <...>, вх. <...> от <...>) с приложением документов и копий документов;

решением от <...> Амурского УФАС России по делу № Р-24/24 2010, возбужденному по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

предписанием от <...> Амурского УФАС России по делу № Р-24/24 2010 о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

протоколом № 7 об административном правонарушении от 24.01.2011 (исх. <...> от <...>);

объяснением ИП Ш<...> по делу № Р-1/2011 от 24.01.2011;

другими материалами дела.

Таким образом, оценив исследованные доказательства в их совокупности, прихожу к выводу об установлении вины должностного лица – ИП Ш<...>.

Должностное лицо – ИП Ш<...> не подлежит освобождению от административной ответственности по статье 2.9 КоАП РФ по следующим основаниям. Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьёй 14.3 КоАП РФ, посягает на установленный законом порядок общественных отношений в сфере рекламы, в том числе рекламы медицинских услуг, а также запрет на рекламу товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений, поэтому его нельзя отнести к малозначительным. Совершенное должностным лицом – ИП Ш<...> административное правонарушение посягает на указанный порядок общественных отношений, причинило вред интересам граждан - их законному праву получать полную рекламную информацию, содержащую необходимые предупреждения, только о тех медицинских услугах, на оказание которых по определенному адресу осуществления деятельности в законном порядке выданы лицензии или иные специальные разрешения, тем самым содержит существенную угрозу охраняемым общественным отношениям.

При назначении административного наказания должностному лицу – ИП Ш<...> учитываются конкретные обстоятельства и характер совершенного ею административного правонарушения. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 4.2. КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность должностного лица - ИП Ш<...> признано: раскаяние лица, совершившего административное правонарушение. При рассмотрении дела обстоятельств, отягчающих административную ответственность должностного лица - ИП<...>.

согласно статьи 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Учитывая вышеизложенное, а также характер совершенного правонарушения, на основании пунктов 1-3 и 4 статьи 3; пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе»,

руководствуясь частями 4 и 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»; статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Должностное лицо – ИП Ш<...> (рекламодателя) признать виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного статьёй 14.3 КоАП РФ (в редакции, действующей на момент совершения административного правонарушения) и применить меру ответственности в виде административного штрафа в размере 4.000 (четырёх тысяч) рублей.

Сумму штрафа надлежит уплатить в федеральный бюджет по следующим реквизитам: <...> Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ:

административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьёй 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ:

неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»:

судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение одного года со дня их вступления в законную силу.

Согласно части 3 статьи 30.1 и части 1 статьи 30.3 КоАП РФ:

постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством;

жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии

постановления.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 4 статьи 4.1 КоАП РФ:

назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

<...>