

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Коми**

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

**о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 011/04/14.3-285/2020**

23 апреля 2020 года

№ 03-06/3738

г. Сыктывкар

<...>

<...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России), адрес места нахождения: 16700, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А, <...>, рассмотрев протокол от 10.04.2020 и материалы дела № 011/04/14.3-285/2020 о совершении <...> общества с ограниченной ответственностью «Медэстет» <...>, <...> (далее – <...>), административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено протоколом Коми УФАС России от 10.04.2020, составленным в отсутствие <...>, надлежащим образом извещенной о времени и месте составления протокола об административном правонарушении.

Определением Коми УФАС России от 10.04.2020 № 03-06/3225 рассмотрение дела № 011/04/14.3-285/2020 назначено на 23.04.2020 на 11 часов 00 минут.

Копии протокола и определения направлены в адрес <...> письмом Коми УФАС России и были ею получены 17.04.2020, что подтверждается почтовым уведомлением № <...>, письмом от 20.04.2020 (вх. № 2233-э от 21.04.2020).

Учитывая изложенное, <...> надлежащим образом извещена о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 011/04/14.3-285/2020.

Письмом от 20.04.2020 (вх. № 2233-э от 21.04.2020) <...> просила составить протокол в своё отсутствие.

Настоящее административное дело рассмотрено в отсутствие <...>

В ходе рассмотрения настоящего административного дела должностным лицом Коми УФАС России установлено следующее.

В Коми УФАС России поступило обращение <...> (далее – <...>, заявитель) от 03.11.2019 (вх. № О-97 от 05.11.2019) о ненадлежащей рекламе.

В результате рассмотрения материалов обращения установлено, что на фасаде здания, расположенного по адресу: Республика Коми, г. Ухта, ул. Оплеснина, д. 15/6, около входа в стоматологический кабинет «Медэстет» размещена конструкция с информацией следующего содержания: «Наши преимущества: *Восстановление разрушенного зуба от корня с использованием стекловолокна *Восстановление зуба после снятия коронки Наши преимущества: *3D пломбирование канала в зубе разогретой гуттаперчей (американская система) *Реставрация передних зубов всего за 1 день».

В связи с чем, было принято решение о возбуждении в отношении ООО «Медэстет» дела № 011/05/24-798/2019 по признакам нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), о чем вынесено соответствующее определение № 03-01/9916 от 23.12.2019.

Из материалов рекламного дела № 011/05/24-798/2019 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с положениями, установленными п. 1 ст. 3 Закона 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством размещения на фасаде здания;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: восстановлению разрушенного зуба от корня с использованием стекловолокна, восстановлению зуба после снятия коронки, 3D пломбированию канала в зубе разогретой гуттаперчей, реставрации передних зубов, формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация является рекламой.

В соответствии с п. 4 ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н утверждена Номенклатура медицинских услуг, представляющая собой систематизированный перечень кодов и наименований медицинских услуг в здравоохранении.

Номенклатура содержит, в том числе следующие виды медицинских услуг:

- Восстановление зуба пломбой, А16.07.002;
- Восстановление зуба пломбой IV класс по Блэку с использованием стеклоиномерных цементов, А16.07.002.005;
- Восстановление зуба коронкой, А16.07.004;
- Пломбирование корневого канала зуба, А16.07.008;
- Пломбирование корневого канала зуба пастой, А16.07.008.001;
- Пломбирование корневого канала зуба гуттаперчивыми штифтами, А16.07.008.002;
- Восстановление зуба пломбировочными материалами с использованием

анкерных штифтов, А16.07.031;

- Восстановление зуба коронкой с использованием композитной культевой вкладки на анкерном штифте, А16.07.032;

- Восстановление зуба коронкой с использованием цельнолитой культевой вкладки, А16.07.033;

- Восстановление целостности зубного ряда съёмными мостовидными протезами, А16.07.034;

- Протезирование частичными съёмными пластиночными протезами, А16.07.035;

- Протезирование съёмными бюгельными протезами, А16.07.036;

- Восстановление зуба штифтовым зубом, А16.07.052;

- Восстановление целостности зубного ряда несъёмным консольным протезом, А16.07.056.

Из вышеизложенного усматривается, что рассматриваемая реклама является рекламой медицинских услуг.

В силу ч. 7 ст. 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 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.

Рассматриваемая реклама не содержит ни одного из предусмотренных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе видов предупреждений.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена в нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, несут и рекламопроизводитель, и рекламодатель, и рекламодатель, и рекламодатель, и рекламодатель.

Частью 8 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламопроизводитель несёт ответственность за нарушение требований частями 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

ООО «Медэстет» представило в материалы рекламного дела письменные пояснения, в которых указало, что содержание рассматриваемой рекламы было определено единоличным решением <...> (в <...> - <...>) ООО «Медэстет» <...> (далее - <...>); документы, опосредующие производство и распространение рассматриваемой рекламы, не сохранились по причине истечения сроков хранения; реклама была изготовлена в 2015 г. ИП <...>; реклама размещалась между оконными проемами стоматологического кабинета ООО «Медэстет».

Согласно Уставу ООО «Медэстет» предметом деятельности Общества является, в том числе медицинская деятельность: работы и услуги по специальности стоматология, работы и услуги по специальности рентгенология.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Медэстет».

ООО «Медэстет» указало, что рассматриваемая реклама с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе распространялась в период с 2015 г. по 2019 г., в 2020 г. реклама была изменена, текст рекламы дополнен информацией следующего содержания: «Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста».

В материалы рекламного дела представлена копия письма ИП <...> от 09.01.2020 № 47, согласно которому ИП <...> произведены работы по дополнению рассматриваемой рекламы информацией о предупреждении согласно ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе. В письме содержится фотография рекламы после внесения в неё изменений.

Таким образом, период распространения рассматриваемой рекламы с нарушением ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе: с 2015 г. по декабрь 2019 г.

ООО «Медэстет» указало, что причиной размещения рассматриваемой рекламы с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе явилось незнание должностными лицами Общества норм действующего законодательства о рекламе; должностным лицом Общества, ответственным за размещение рекламы, является <...> ООО «Медэстет» <...>.

В материалы рекламного дела представлены копия должностной инструкции

<...>, копия приказа № <...> от <...> о вступлении <...> в должность <...> с <...>.

Согласно Уставу ООО «Медэстет» единоличным исполнительным органом Общества является генеральный директор, который руководит текущей деятельностью Общества.

Из материалов рекламного дела усматривается, что до <...> ООО «Медэстет» являлся <...> (далее – <...>).

Таким образом, из материалов рекламного дела следует, что должностным лицом, ответственным за соблюдение ООО «Медэстет» законодательства о рекламе в рассматриваемый период, являлся, в том числе <...> ООО «Медэстет» <...>.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение рекламного законодательства произошло, в том числе по вине рекламодателя и рекламораспространителя – должностного лица ООО «Медэстет» <...>.

Из материалов рекламного дела усматривается, что, в том числе <...> должных мер по контролю за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям Закона о рекламе не принято, что и привело к рассматриваемому нарушению.

Таким образом, в том числе должностным лицом ООО «Медэстет» <...> нарушены требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Из материалов рекламного дела следует, что рассматриваемая реклама распространялась в период с 2015 г. по декабрь 2019 г. на территории Республики Коми, г. Ухта.

Решением Комиссии от 31.01.2020 № 03-01/765 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ 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.

С учётом изложенного, <...> допустила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Из материалов рекламного дела следует, что рассматриваемая реклама распространялась с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе в период с 2015 г. по декабрь 2019 г.

Вместе с тем, в силу ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом, срок давности привлечения <...> к административной ответственности в связи с распространением рассматриваемой рекламы на дату вынесения настоящего постановления за период с 2015 г. по 22.04.2019 истёк.

С учётом изложенного, время совершения административного правонарушения на дату вынесения настоящего постановления: с 23.04.2019 по декабрь 2019 г.

Место совершения административного правонарушения: г. Ухта Республики Коми.

Согласно ст. 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. Под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, в том числе руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, несут административную ответственность как должностные лица.

В материалах рекламного и административного дел имеются копии следующих документов: должностной инструкции <...> № <...> от <...>, должностной инструкции <...>, копия приказа № <...> от <...> о вступлении <...> в должность <...> с <...>.

Согласно п. 2.1 должностной инструкции <...> № <...> от <...> осуществляет текущее руководство всеми видами деятельности общества в соответствии с действующим законодательством.

В силу п. 4.2 должностной инструкции <...> № <...> от <...> несёт ответственность за нарушения, совершённые в процессе осуществления своей деятельности, в пределах, определённых действующим административным, уголовным и гражданским законодательством РФ.

Из материалов рекламного дела и дела об административном правонарушении следует, что должностным лицом, ответственным за соблюдение рекламного законодательства ООО «Медэстет», в рассматриваемый период являлась <...> ООО «Медэстет» <...>.

Из материалов дела об административном правонарушении усматривается, что <...> совершила рассматриваемое правонарушение в связи с ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Из материалов административного и рекламного дел следует, что <...> не предприняла достаточных мер для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути, уклонилась от обязанности по контролю за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям рекламного законодательства, что является, в том числе исключительной зоной ответственности рекламодателя и рекламораспространителя.

В связи с чем, обстоятельств, как исключающих возможность соблюдения <...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии всех зависящих от неё мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается.

Таким образом, вина <...> в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, является установленной.

Согласно письменным пояснениям, представленным <...> в материалы административного дела, причинами и условиями, способствовавшими совершению административного правонарушения является незнание <...> действующего законодательства о рекламе.

В соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностное лицо считает возможным учесть в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность <...>: добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия Коми УФАС России в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; совершение административного правонарушения впервые; нахождение на иждивении несовершеннолетнего ребёнка.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность,

предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

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

Согласно ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 КоАП РФ 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно ст. 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 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. 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 случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенному на сайте ФНС России, ООО «Медэстет» 01.08.2016 включено в реестр как микропредприятие. В соответствии с приказом № <...> от <...> является работником ООО «Медэстет».

В соответствии с п. 19.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 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 судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, в том числе 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 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии со ст. 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.

В Коми УФАС России документы, свидетельствующие о причинении вреда или возникновении 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 о наличии имущественного ущерба в результате совершенного административного правонарушения, отсутствуют.

<...> ранее не привлекалась к административной ответственности по ст. 14.3 КоАП РФ. Обратное в Коми УФАС России отсутствует. Соответственно <...> можно считать впервые совершившей административное правонарушение. Таким образом, усматриваются обстоятельства для замены административного штрафа на предупреждение.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание цели административного наказания, установленные ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, учитывая характер совершенного <...> административного правонарушения, личность, имущественное положение <...>, наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьями 4.1, 4.1.1, 4.2, частью 5 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить <...> административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

1) после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;

2) после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;

3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется

ВЫНЕСЕННОЕ ПОСТАНОВЛЕНИЕ.

<...>