ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении №706

28 июня 2018 года

г. Ставрополь

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золина Г.В.,

рассмотрев протокол №312 от 14.06.2018 года и материалы административного дела №706, возбужденного 14.06.2018 года управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении ООО «Фортуна Фис» /355003, г. Ставрополь, ул. Мира, д. 367/21, ИНН 2635048070, КПП 263501001, ОГРН 1022601951118, зарегистрировано в качестве юридического лица 25.10.2002/ 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 директора ООО «Фортуна Фис» <……>,

УСТАНОВИЛ:

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

30 апреля 2018 в городе г. Ставрополе ул. Мира, д. 367/21 на фасаде здания, справа от входа в лечебно-оздоровительный центр «Бделла» зафиксирован факт распространения рекламы следующего содержания: «Бделла лечебно-оздоровительный центр. Все для вашего здоровья и красоты. 71-39-71. Крио. Плазмо. Медицинские пиявки. Озон. www.bdella.com».

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

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.

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.

Объектом рекламирования в вышеуказанной рекламе являются медицинские услуги, оказываемые в лечебно-оздоровительном центре «Бделла» по адресу ул. Мира, д. 367/21.

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

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.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

По адресу указанному адресу, в соответствии с Лицензией №ЛО-26-01-000767 от 08.09.2010 медицинскую деятельность осуществляет ООО «Фортуна Фис».

Таким образом, рекламораспространителем и рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «Фортуна Фис» /355003, г. Ставрополь, ул. Мира, д. 367/21, ИНН 2635048070, КПП 263501001, ОГРН 1022601951118, зарегистрировано в качестве юридического лица 25.10.2002/.

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

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

В адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные объяснения ООО «Фортуна Фис», в которых указано, что на фасадной стороне здания размещен временный информационный стенд, сообщающий о видах деятельности с указанием сайта, где конкретно указаны виды услуг и противопоказания к различным оздоровительным методикам. При этом Общество признало нарушение.

Изучив доводы Общества, должностное лицо пришло к следующим выводам.

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.

Соответственно, информация, указанная на фасаде здания по адресу г. Ставрополь, ул. Мира, д. 367/21, отвечает всем вышеуказанным признакам и является рекламой.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 N 1664н.

Факт распространения спорной рекламы был зафиксирован Ставропольским УФАС России 30 апреля 2018. Скорее всего, указанная реклама распространялась какое-то время до фиксации факта ее распространения сотрудниками управления. Общество на момент рассмотрения дела не представило в адрес Управления доказательств устранения нарушения. Таким образом, спорная реклама медицинских услуг, не соответствующая требованиям рекламного законодательства, распространялась как минимум до 28.06.2018.

Учитывая, что спорная реклама распространялась посредством наружной рекламной конструкции, можно сделать вывод о том, что ненадлежащая реклама медицинских услуг ООО «Фортуна Фис» была представлена на обозрение неопределенного круга потребителей 24 часа в сутки на протяжении 1,5 месяцев (а скорее всего и более).

Таким образом, на протяжении значительного периода времени, спорная ненадлежащая реклама медицинских услуг была направлена на привлечение внимания граждан, которые в силу отсутствия специальных знаний объективно лишены возможности адекватно оценивать последствия для своей жизни и здоровья в результате применения рекламируемых медицинских услуг.

Следовательно, действия ООО «Фортуна Фис» по распространению рекламы медицинских услуг, нарушающей требования рекламного законодательства, способствовали возникновению угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей.

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 «Фортуна Фис» имелась возможность обеспечить соблюдение законодательства о рекламе при распространении рекламы, но общество не приняло к тому разумных и адекватных мер, не проявило должную степень заботливости и осмотрительности, не организовало соответствующий контроль за соблюдением требований действующего законодательства, что является основанием в соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ для признания ООО «Фортуна Фис» виновным в совершении административного правонарушения.

В вышеуказанной рекламе ООО «Фортуна Фис» допущены нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 года №38-ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы медицинских услуг без указания предупреждения о возможных противопоказаниях, необходимости получения консультации со специалистом.

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

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 «Фортуна Фис», несет в себе угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей.

Действия Ставропольского УФАС России направлены на реализацию положений Конституции Российской Федерации, которая 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.

На основании вышеуказанного, должностное лицо приходит к выводу о невозможности применения к ООО «Фортуна Фис» статьи 2.9 КоАП РФ. Правонарушение, допущенное ООО «Фортуна Фис», 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 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 «Фортуна Фис» является субъектом малого и среднего предпринимательства. Поскольку административное правонарушение, совершенное ООО «Фортуна Фис», несет угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей, на ООО «Фортуна Фис» 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 Федераций об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 4 статьи 26.1 КоАП РФ при рассмотрении дела об административном правонарушении выяснению подлежат обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Отягчающих обстоятельств по делу об административном правонарушении в отношении ООО «Фортуна Фис» не установлено.

В то же время, Ставропольским УФАС России установлены смягчающие обстоятельства по делу об административном правонарушении в отношении ООО «Фортуна Фис».

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность является раскаяние лица, совершившего административное правонарушение (пункт 1 статьи 4.2 КоАП РФ).

Согласно письменных объяснений, представленных Обществом, ООО «Фортуна Фис» признает свою вину.

Кроме того, в адрес Ставропольского УФАС России ООО «Фортуна Фис» представило бухгалтерскую (финансовую) отчетность за 2017 г., согласно которой доход у Общества в 2017 г. составил 176 620 рублей.

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

При этом, согласно части 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 настоящей статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса.

При этом минимальный размер штрафа, предусмотренного для юридического лица в соответствии с частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет 200 000 руб. Следовательно, при назначении административного наказания в соответствии с частями 3.2 и 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, размер административного штрафа не может составлять менее 100 000 руб.

В соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Соблюдение этих, вытекающих из конституционных принципов равенства, пропорциональности и соразмерности требований, призвано обеспечить индивидуализацию наказания юридических лиц, виновных в совершении административных правонарушений, и одновременно не допустить при применении мер административной ответственности избыточного ограничения их имущественных прав и интересов.

Штраф в размере 200 000 руб. для ООО «Фортуна Фис» является значительной суммой и может поставить под угрозу экономическую деятельность общества.

Учитывая имущественное и финансовое положение заявителя, обстоятельства и характер совершенного правонарушения, отсутствие тяжких последствий должностное лицо усматривает наличие исключительных обстоятельств у ООО «Фортуна Фис», в связи с чем, считает возможным применить в отношении ООО «Фортуна Фис» часть 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Фортуна Фис» /355003, г. Ставрополь, ул. Мира, д. 367/21, ИНН 2635048070, КПП 263501001, ОГРН 1022601951118, зарегистрировано в качестве юридического лица 25.10.2002/ виновным в совершении нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38 – ФЗ «О рекламе».

Назначить ООО «Фортуна Фис» /355003, г. Ставрополь, ул. Мира, д. 367/21, ИНН 2635048070, КПП 263501001, ОГРН 1022601951118, зарегистрировано в качестве юридического лица 25.10.2002/ наказание в соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и частью 3.2 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере ста одной тысячи рублей (101 000 рублей).

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

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 16112070200001273637. Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе по Постановлению №706 от 28.06.2018 г.

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.