ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 60
о назначении административного наказания

13.03.2013 ДЕЛО № 9451-К/05-2013

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов Иван Иванович, рассмотрев материалы дела о совершении директором общества с ограниченной ответственностью «Кабинет ЗДОРОВЬЯ», расположенного по адресу: 433508, Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. III Интернационала, д. 109А, <Ч...>, правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в присутствии <Ч...> (паспорт),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение некоммерческого партнерства «Ассоциация Коммуникационных Агентств Ульяновской области» (далее - НП «АКАУ») о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (исх. № 41 от 24.09.2012, вх. № 8691 от 04.10.2012). В частности, в обращении указано, что в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 35 (72) от 19.09.2012 на полосе 1 размещена реклама «Кабинет здоровья», нарушающая ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Деятельность «Кабинета здоровья» осуществляет общество с ограниченной ответственностью «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» (далее - ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ»), а издание газеты «ПОЗИТИВ Димитровград» - индивидуальный предприниматель

М (далее - ИП .).

Ульяновским УФАС России определением от 29.10.2012 по факту распространения рекламы «Кабинет здоровья», размещенной в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 35 (72) от 19.09.2012, возбуждено дело № 9190/05-2012 по признакам нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечено НП «АКАУ», в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» и ИП М.

Решением Ульяновского УФАС России от 22.11.2012 по делу № 9190/05-2012 реклама «Кабинет здоровья», размещенная в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 35 (72) от 19.09.2012, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя Ульяновского УФАС России Поповым К.Ю. вынесено определение от 06.02.2013 о возбуждении в отношении директора ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» <Ч…> дела об административном правонарушении № 9451-К/05-2013 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено на 27.02.2013 в 10 час. 30 мин. Определение от 06.02.2013 направлено <Ч…> заказным письмом с уведомлением № 43206859755978 от 06.02.2013, которое получено 13.02.2013.

21.02.2013 директором ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» <Ч…> представлено письменное пояснение (исх. № 6 от 21.02.2013, вх. № 1440 от 21.02.2013), из которого следует, что в рамках договора о предоставлении рекламно-информационных услуг от 04.09.2012, заключенного между ИП М. и ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ», обществом представлен для публикации в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» готовый макет рекламы, который содержал необходимую предупредительную надпись. Первоначально опубликованный в выпуске газеты за 12.09.2012 рекламный модуль содержал предупреждение, предусмотренное законодательством. Однако из второго макета рекламы, где редакция должна была изменить только размер под рекламный модуль в газете, предупреждение исчезло. Понадеявшись на опыт работы печатного издания, ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» подписало акт выполненных работ и оплатило работы редакции.

27.02.2013 временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. в отношении директора ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» <Ч…> в ее присутствии составлен протокол об административном правонарушении № 68 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 68 от 27.02.2013 и определение от 27.02.2013 о назначении рассмотрения дела № 9451-К/05-2013 на 13.03.2013 в 14 час. 00 мин. вручены лично под роспись <Ч…> 27.02.2013.

На рассмотрении дела 13.03.2013 <Ч>, признав факт нарушения законодательства о рекламе, просила признать правонарушение малозначительным, не повлекшим существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. <Ч…> на

рассмотрении дела представлена справка формы 2-НДФЛ.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 9190/05-2012 и дела об административном правонарушении № 9451-К/05-2013 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение НП «АКАУ», в котором указано, что в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 35 (72) от 19.09.2012 на полосе 1 размещена реклама «Кабинет здоровья», нарушающая ст. 24 Федерального закона «О рекламе». К обращению приложен экземпляр газеты «ПОЗИТИВ Димитровград» № 35 (72) от 19.09.2012.

Указанная реклама имеет следующее содержание. В верхней части рекламы слева приведено фотографическое изображение женщины в белой одежде, на шее которой размещен стетоскоп. Под указанным изображением на белой просвечивающей полосе шрифтом черного цвета указано: «Черкас Галина Николаевна Врач ■ категории». Справа от изображения в прямоугольнике зеленого цвета с закругленными сторонами шрифтом белого цвета приведена надпись «Кабинет здоровья (где буквы «т» в слове «кабинет» и «р» в слове «здоровья» продолжают прямые белые линии, причём линию из буквы «р» заканчивает красный крест) лечебно-профилактический». Ниже на зеленом фоне шрифтом белого цвета с зеленой окантовкой выполнены надписи «Гинеколог» и «УЗИ», перед которыми изображены красные точки с зеленой окантовкой. Под указанными надписями значительно меньшим шрифтом приведена надпись «ЛИЦЕНЗИЯ ЛО-73-01-000-763 от 28 июня 2012 г.». В нижней части рекламы на зеленом фоне шрифтом белого цвета выполнен следующий текст: «ул. ■■ Интернационала, 109 а т. 2-73-77 I моб. 8-927-811-43-47 e-mail:.

Какая-либо иная информация в рекламе не содержится.

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального 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; 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.

В соответствии с Перечнем работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)», медицинскую деятельность составляют, в том числе, работы (услуги) по акушерству и гинекологии, а также по ультразвуковой диагностике (ранее действовало постановление Правительства Российской Федерации от 07.04.2008

№ 241 «Об утверждении Положения о лицензировании медицинской деятельности»).

Согласно Номенклатуре работ и услуг в здравоохранении, утверждённой Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации 12.07.2004, к простым медицинским услугам отнесены, в частности, регистрация звуковых сигналов, издаваемых или отражающихся органами или тканями (ультразвуковые исследования)(код А 04), а к сложным и комплексным - услуги врача лечебно-диагностические «Акушерство и гинекология» (код В 01.001).

Следовательно, информация, размещенная в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 35 (72) от 19.09.2012, доступная для обозрения неограниченному кругу лиц, привлекает внимание к «Кабинету здоровья», его медицинским услугам (объектам рекламирования) и направлена на формирование и поддержание интереса к медицинским услугам ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация является рекламой, объектами рекламирования в которой являются ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ», осуществляющее согласно лицензии № ЛО-73-01-000763 от 28.06.2012 медицинскую деятельность, а также медицинские услуги, оказываемые данным обществом.

В соответствии с ч. 7 ст. 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).

Согласно ч. 4 ст. 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

В ст. 24 Федерального закона «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения к рекламе лекарственных средств, медицинской техники, изделий медицинского назначения и медицинских услуг, в том числе методов лечения.

Таким образом, предупреждение, предусмотренное ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», необходимо в рекламе и в случае, когда объектом рекламирования является только лицо, оказывающее медицинские услуги, в данном случае - ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ», тем более, что в рекламе «Кабинет здоровья» приводятся конкретные медицинские услуги.

Однако в нарушение вышеупомянутых требований в рассматриваемой рекламе предупредительная надпись о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг, необходимости получения консультации специалистов отсутствует.

Кроме того, Ульяновским УФАС России установлено, что общая площадь макета рекламы «Кабинет здоровья», изготовленного ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» и направленного ИП М. по электронной почте, составляет 408,96 см^2 (14,2 х 28,8 см). Следовательно, площадь предупредительной надписи в рекламе должна занимать не менее 20,45 см^2 (5% рекламной площади). Фактически предупредительной надписи в макете рекламы отведено 8,04 см^2 (13,4 х 0,6 см) или 2% рекламной площади, что составляет менее 5%, установленных Федеральным законом «О рекламе».

Таким образом, нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» содержит и разработанный ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» макет рекламы, направленный обществом ИП М. для публикации в выпуске газеты «ПОЗИТИВ Димитровград» № 35 (72) от 19.09.2012.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 указанного Федерального закона, несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Согласно п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 9190/05-2012 установлено, что распространение рекламы «Кабинет здоровья» в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 35 (72) от 19.09.2012 осуществлялось на основании договора о предоставлении рекламно-информационных услуг от 04.09.2012, заключенного между ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» (заказчик) и ИП М. (исполнитель).

Макет рассматриваемой рекламы был разработан ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ», однако поскольку его формат не подходил для публикации в газете «ПОЗИТИВ Димитровград», сотрудниками газеты по устному согласованию с ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» макет был доработан (изменён размер). Поскольку времени до верстки газеты оставалось мало, обществом был согласован вариант макета, переделанный ИП М.

ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» произведена оплата услуг ИП М. согласно выставленному предпринимателем счету № 253 от 11.09.2012 в размере 7 200 рублей (4 публикации рекламы) в полном объеме (платежные поручения № 023 от 19.09.2012 и № 28 от 02.10.2012).

По оказанным ИП М. услугам (4 публикации рекламы) ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ»

подписан акт № 259 от 11.09.2012, согласно которому: «Вышеперечисленные услуги выполнены полностью и в срок. Заказчик претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имеет».

Таким образом, рекламодателем в данном случае является ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ», а рекламораспространителем - ИП М.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 28.12.2009 № 380-ФЗ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе (в том числе ст. 24 Федерального закона «О рекламе»), за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, 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 ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Деятельностью ООО «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» руководит его директор, учредитель общества <Ч…>, являющаяся и врачом лечебно-консультативного кабинета «ЗДОРОВЬЕ». <Ч…> подписала договор о предоставлении рекламно-информационных услуг от 04.09.2012 и акт выполненных работ № 259 от 11.09.2012.

В соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники организаций несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, директором общества с ограниченной ответственностью «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» <Ч…> совершено административное правонарушение, за которое частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей на граждан; от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей - на должностных лиц и на юридических лиц - в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной и достоверной рекламы. Нормы рекламного законодательства, нарушенные <Ч…> (ст. 24 Федерального закона «О рекламе»), направлены на

охрану жизни и здоровья граждан.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими административную ответственность, отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное <Ч…>, несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, охраны здоровья и жизни граждан. Данное обстоятельство исключает применение ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях директора общества с ограниченной ответственностью «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» <Ч…> наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить директору общества с ограниченной ответственностью «Кабинет ЗДОРОВЬЯ» <Ч…> административное наказание в виде штрафа в размере 4 000 (Четыре тысячи) рублей.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее тридцати дней после истечения срока на обжалование

постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ГРКЦ ГУ Банка России по Ульяновской области, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 16111626000016000140.

ОКАТО 73401000000.

Наименование платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).

Об уплате штрафа сообщить в срок до 30.04.2013, представив в Ульяновское УФАС России надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела И.И. Спиридонов