

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ В ВИДЕ ПРЕДУПРЕЖДЕНИЯ
ПО ДЕЛУ № 045/04/14.3-82/2021

ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ (часть
5 статьи 14.3 КоАП РФ)

«23» июля 2021 года
Курган

г.

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России) <...>, рассмотрев на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и в порядке статьи 29.7 КоАП РФ материалы дела об административном правонарушении № 045/04/14.3-82/2021, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>, 640023, г. Курган, <...>) по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ,

в присутствии: <...> (по паспорту)

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно пункту 1 части 1 статьи 28.1 КоАП РФ и примечания к ней явилось непосредственное обнаружение должностным лицом Курганского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, при принятии Решения Курганского УФАС России от 10.03.2021 по делу № 045/05/24-2/2021, а именно размещение на баннере вблизи дома № 24 в г. Кургане рекламы медицинских услуг следующего содержания: «СТОМАТОЛОГИЧЕСКАЯ КЛИНИКА Art Zone SMILE»*ТЕРАПИЯ*ХИРУРГИЯ*ОРТОПЕДИЯ*ИМПЛАНТОЛОГИЯ*телефон 607-706*адрес Кирова, 105/7*art.zone.smile.kurgan», нарушающей часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Протокол об административном правонарушении по делу № 045/04/14.3-82/2021 составлен 08.07.2021 в отсутствие ИП <...>, уведомление о явке на составление протокола содержалось в извещении о времени и месте составления протокола об административном правонарушении (исх. № 04-13/2095-11 от 29.06.2021).

Определением от 08.07.2021 (исх. № 04-13/2225-11 от 08.07.2021) назначены время и место рассмотрения дела на 23.07.2021 в 15 час. 00 мин.

Вышеуказанное определение направлено ИП <...> посредством почтовой связи заказным письмом, согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 80080462800871, размещенным на сайте АО «Почта России» (<https://www.pochta.ru/>), корреспонденция, направленная по адресу регистрации ИП <...> (640023, г. Курган, <...>), получена 19.07.2021.

Наличие события совершенного административного правонарушения подтверждается Решением Курганского УФАС России от 10.03.2021 по делу № 045/05/24-2/2021, которое согласно статье 26.2 и статье 26.7 КоАП РФ является письменным доказательством. Указанное решение в установленном порядке не обжаловалось.

Согласно пункту 3.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», рассмотрение дел об оспаривании решений, действий (бездействия) административных органов, принятых (допущенных) ими в рамках применения мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении, не приостанавливает производство по делу об административном правонарушении. В случае вынесения административным органом постановления о привлечении лица к административной ответственности доводы о незаконности указанных решений, действий (бездействия) подлежат оценке судом при рассмотрении дела об оспаривании такого постановления.

Учитывая установленные частью 1 статьи 37 Закона о рекламе особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к статье 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении (пункт 10.2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30).

Решением Курганского УФАС России от 10.03.2021 по делу № 045/05/24-2/2021,

установлено следующее.

1 . В Курганское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 5648 от 30.12.2020 г.) с жалобой по размещению на баннере вблизи дома № 24 в г. Кургане рекламы медицинских услуг следующего содержания: «СТОМАТОЛОГИЧЕСКАЯ КЛИНИКА Art Zone SMILE»*ТЕРАПИЯ*ХИРУРГИЯ*ОРТОПЕДИЯ*ИМПЛАНТОЛОГИЯ*телефон 07-607*адрес Кирова, 105/7*art.zone.smile.kurgan» с признаками нарушения рекламного законодательства Российской Федерации.

Ответом на запрос Курганского УФАС России Департамент архитектуры, строительства и земельных отношений Администрации города Кургана в письменных пояснениях (вх. № 178 от 20.01.2021 г.) сообщил, что в соответствии с Законом о рекламе заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельном участке, находящемся в муниципальной собственности, либо на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, осуществляется на основании торгов в соответствии со Схемой размещения рекламных конструкций.

Место размещения указанной рекламной конструкции было внесено в Схему размещения рекламных конструкций в соответствии с действующим законодательством и реализовано посредством торгов. С победителем торгов - индивидуальным предпринимателем <...>, заключен договор № 38/20(Б) от 06.07.2020 года на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, находящимся в муниципальной собственности, сроком на 10 лет. Выдано разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции № 78 от 06.07.2020 года сроком на 10 лет. Срок действия договора и разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции истекает 06.07.2030 года.

В соответствии со [статьей 3](#) Закона о рекламе под рекламой понимается 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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к оказываемым стоматологическим услугам, способствует привлечению внимания к ним и их продвижению на рынке.

Законом о рекламе установлены определенные ограничения и требования к рекламе отдельных видов товаров (услуг), в частности к рекламе медицинских услуг.

Согласно [статье 2](#) Федерального закона от 21.11.2011 № 323 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», медицинская услуга -

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

Указанные в рекламе стоматологические услуги в соответствии с номенклатурой медицинских услуг, утвержденной [Приказом](#) Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13 октября 2017 года № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», относятся к медицинским услугам:

- В01.065.007 Прием (осмотр, консультация) врача-стоматолога первичный

- В01.066.001 Прием (осмотр, консультация) врача-стоматолога-ортопеда первичный

- В01.067.001 Прием (осмотр, консультация) врача-стоматолога-хирурга первичный

Согласно [части 7 статьи 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 распространяемой наружной рекламе такому предупреждению должно быть отведено не менее чем 5% 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 является рекламой медицинских услуг, следовательно, должна соответствовать требованиям [части 7 статьи 24](#) Закона о рекламе.

Предупреждение в рекламе медицинских услуг, предусмотренное частью 7 статьи 24 Закона о рекламе, должно быть четко и ясно доведено до потребителей рекламы для адекватного восприятия.

В рассматриваемом случае предупреждение в рекламном образце стоматологической клиники ООО «АРТ ЗОНА СМАЙЛ» отсутствует, что подтверждается согласованным макетом рекламы к договору от 25.11.2020 г.

Как указано в пункте 28 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О

некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей.

В рассматриваемой рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг, получения консультации специалиста, что указывает на нарушение [части 7 статьи 24](#) настоящего Федерального закона.

2. Согласно статье 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Закона о рекламе, несет как рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, так и рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем спорной рекламы является ИП <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>, 640023, г. Курган, <...>).

3. Согласно примечанию статьи 2.4. КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично (часть 1 статьи 2.2 КоАП РФ).

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть

(часть 2 статьи 2.2 КоАП РФ).

По результатам оценки в соответствии со статьей 26.11 КоАП РФ представленных материалов должностное лицо установило, что ИП <...> имел возможность не допустить распространение рекламы с нарушением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Доказательств того, что ИП <...> принял все зависящие от него меры для соблюдения требований законодательства, в материалах дела не имеется, как и не представлены доказательства объективной невозможности соблюдения требований действующего законодательства.

Таким образом, ИП <...> является виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Курган.

Время совершения административного правонарушения: 30 декабря 2020 г.

Объектом правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективная сторона состава административного правонарушения заключается в нарушении ИП <...> требований к рекламе медицинских услуг, установленных частью 7 статьи 24 Закона о рекламе.

4. Обстоятельства, смягчающие либо отягчающие (статьи 4.2, 4.3 КоАП РФ) административную ответственность, не выявлены.

5. Ущерб, причиненный административным правонарушением, не выявлен.

6. Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), не выявлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности не истек (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

7. Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения, не выявлены.

Согласно части 5 статьи 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.

Согласно части 1 статьи 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.

При этом 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 (часть 2 статьи 3.4 КоАП РФ).

Согласно сведениям из Единого государственного реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на официальном сайте ФНС России, ИП <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>) является субъектом малого предпринимательства (микропредприятие).

Выявленное правонарушение совершено ИП <...> впервые 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.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 4.1. – 4.4, частью 5 статьи 14.3, статьями 23.48, 24.5, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>, 640023, г. Курган, <...>) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в порядке замены на **предупреждение**.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.

Врио руководителя

<...>

Тел. 8 (3522) 46-39-55