

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о выдаче предупреждения по делу об
административном правонарушении № 525/09-АДМ-2018

«14» января 2019г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 525/09-АДМ-2018, возбужденного протоколом от 04.09.2018 в отношении Муниципального унитарного предприятия Редакции газеты «Вперед» (ОГРН 1034213001130, ИНН 4213004543, КПП 421301001, дата присвоения ОГРН 28.03.2003, юридический адрес: 652150, г. Мариинск, ул. Ленина, 9, далее – Редакция газеты «Вперед»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ, в отсутствие законного представителя, защитника Редакции газеты «Вперед», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

18.07.2018 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 40/Р-2018 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение (решение изготовлено в полном объеме 01.08.2018) о признании ненадлежащей рекламы Общества с ограниченной ответственностью Консультативно-диагностический медицинский центр «Здоровье» (далее - ООО КДМЦ «Здоровье»), размещенной Редакцией газеты «Вперед» в газете «Вперед» (г. Мариинск) от 28.03.2018 № 11 (стр. 16), поскольку в ней нарушены требования пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), следующего содержания:

-«1 апреля с 8.00 до 14.00 час. В МЦ «Здоровье», г. Мариинск, ул. Ленина, 49 ведут прием специалисты из Барнаула Узи-диагностика ...Оториноларинголог (лор)-лазерголог ... хирург-онколог ...офтальмолог лицензия № ЛО-22-01-004756 от 01 декабря 2017г....прием платный...о противопоказаниях консультируйтесь с врачом»;

-«№ ЛО-4201-002473 от 12.12.2013г. В медицинском центре «Здоровье» по адресу: ул. Ленина, 49, ведут прием ведущие врачи из Кемерово (кандидаты медицинских наук, доктора наук, врачи высшей квалификационной категории) 24 марта УЗИ внутренних органов...травматолог - ортопед... 25 марта ... невролог... эндокринолог... колопроктолог... гинеколог...».

Между Редакцией газеты «Вперед» и ООО КДМЦ «Здоровье» заключен договор на оказания услуг от 01.03.2018 № 25.

Согласно п. 1.1. договора на оказания услуг от 01.03.2018 № 25 Редакция газеты «Вперед» по заданию ООО КДМЦ «Здоровье» изготавливает и/или размещает в газете «Вперед» информацию на условиях, предусмотренных настоящим договором, а ООО КДМЦ «Здоровье» обязуется принять и оплатить выполненные работы.

В рекламе с текстом следующего содержания: «1 апреля с 8.00 до 14.00 час. В МЦ

«Здоровье», г. Мариинск, ул. Ленина, 49 ведут прием специалисты из Барнаула Узи - диагностика...Оториноларингог (лор)-лазерголог ... хирург-онколог ... офтальмолог лицензия № ЛО-22-01-004756 от 01 декабря 2017г....прием платный...о противопоказаниях консультируйтесь с врачом» указано предоставление работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, отсутствующих в указанной лицензии (оториноларингология, хирургия, офтальмология).

В рекламе с текстом следующего содержания: «№ ЛО-4201-002473 от 12.12.2013г. В медицинском центре «Здоровье» по адресу: ул. Ленина, 49, ведут прием ведущие врачи из Кемерово (кандидаты медицинских наук, доктора наук, врачи высшей квалификационной категории) 24 марта УЗИ внутренних органов...травматолог - ортопед... 25 марта ... невролог... эндокринолог... колопроктолог... гинеколог...» указано предоставление работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, отсутствующих в указанной лицензии (гастроэнтерология, кардиология, эндокринология, онкология, урология, колопроктология, хирургия, акушерство и гинекология).

Пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» установлено, что не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В нарушение данной правовой нормы в вышеуказанной рекламе указаны медицинские виды деятельности (оториноларингология, офтальмология гастроэнтерология, кардиология, эндокринология, онкология, урология, колопроктология, хирургия, акушерство и гинекология) на выполнение которых у ООО КДМЦ «Здоровье» отсутствует лицензия.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе». Рекламораспространителем рекламы ООО КДМЦ «Здоровье» является Редакция газеты «Вперед».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия Редакции газеты «Вперед», выразившиеся в нарушении требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы ООО КДМЦ «Здоровье» в газете «Вперед» (г. Мариинск) от 28.03.2018 № 11 (стр. 16), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения Редакцией газеты «Вперед» административного правонарушения: 28.03.2018.

Место совершения Редакцией газеты «Вперед» административного правонарушения: Кемеровская область, г. Мариинск.

08.08.2018 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 04.09.2018 в 10 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес Редакции газеты «Вперед» заказным письмом с

уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

04.09.2018 состоялась процедура составления и подписания протокола № 525/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в присутствии директора (главного редактора) Редакции газеты «Вперед» <...>, которая пояснила, что с нарушением согласна.

04.09.2018 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 525/09-АДМ-2018 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 18.09.2018 в 09 часов 30 минут. Копии определения и протокола были вручены директору (главному редактору) Редакции газеты «Вперед» <...> под расписку (расписка имеется в материалах дела).

Директор (главный редактор) Редакции газеты «Вперед» <...>, заявила ходатайство о рассмотрении дела об административном правонарушении № 525/09-АДМ-2018 – 04.09.2018, в связи с территориальной удаленностью. Данное ходатайство было удовлетворено временно исполняющей обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области.

04.09.2018 состоялось рассмотрение дела № 525/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в присутствии директора (главного редактора) Редакции газеты «Вперед» <...>

Рассмотрев материалы дела, временно исполняющая обязанности руководителя управления пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 04.09.2018 рассмотрение дела № 525/09-АДМ-2018 об административном правонарушении было отложено на 08.10.2018 в 15 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес Редакции газеты «Вперед» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

17.09.2018 в адрес Кемеровского УФАС России от Редакции газеты «Вперед» (исх. б/д, б/н) копия должностной инструкции менеджера по рекламе от 11.12.2017 б/н с подписью <...> об ознакомлении с инструкцией.

20.09.2018 в адрес Кемеровского УФАС России от Редакции газеты «Вперед» (исх. от 20.09.2018 б/н) поступила копия приказа (распоряжения) от 11.12.2017 о приеме работника - <...> на работу в Редакцию газеты «Вперед» на должность менеджера по рекламе.

08.10.2018 состоялось рассмотрение дела № 525/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника Редакции газеты «Вперед», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, заместитель руководителя управления пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 08.10.2018 рассмотрение дела № 525/09-АДМ-2018 об административном правонарушении было отложено на 13.11.2018 в 09 часов 30 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес Редакции газеты «Вперед» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России:

отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

13.11.2018 на рассмотрение дела № 525/09-АДМ-2018 об административном правонарушении законный представитель, защитник Редакции газеты «Вперед» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении Редакции газеты «Вперед» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 525/09-АДМ-2018 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 13.11.2018 рассмотрение дела № 525/09-АДМ-2018 об административном правонарушении было отложено на 14.01.2019 в 11 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес Редакции газеты «Вперед» заказным письмом с уведомлением о вручении.

11.01.2019 в Кемеровское УФАС России поступило ходатайство от директора (главного редактора) Редакции газеты «Вперед» <...> о рассмотрении дела № 525/09-АДМ-2018 в ее отсутствие.

14.01.2019 состоялось рассмотрение дела № 525/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела директора (главного редактора) Редакции газеты «Вперед» <...> (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

Изучив материалы дела № 525/09-АДМ-2018 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия Редакции газеты «Вперед», выразившиеся в нарушении требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы ООО КДМЦ «Здоровье» в газете «Вперед» (г. Мариинск) от 28.03.2018 № 11 (стр. 16), подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Редакция газеты «Вперед» документально не подтвердила наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе. Таким образом, у Редакции газеты «Вперед» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия Редакции газеты «Вперед», выразившиеся в нарушении требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», следует признать виновными. Факт совершения административного правонарушения Редакцией газеты

«Вперед» подтверждается протоколом по делу № 525/09-АДМ-2018 от 04.09.2018. Срок давности привлечения Редакции газеты «Вперед» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину Редакции газеты «Вперед» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность Редакции газеты «Вперед» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении Редакцией газеты «Вперед» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 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 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 пунктом 1 части 5 статьи 4.1 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее - Закон № 209-ФЗ, Закон о развитии предпринимательства) сведения об юридических лицах и индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 названного закона (за исключением сведений о вновь созданных юридических лицах и вновь зарегистрированных индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным частью 3 статьи 4), вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства ежегодно 10 августа текущего календарного года, на основе указанных в части 4 указанной статьи закона сведений, имеющихся у уполномоченного органа по состоянию на 1 июля текущего календарного года.

Таким образом, категория субъекта «малого» и «среднего» предпринимательства устанавливается уполномоченным на то органом государственной власти, на основании имеющихся в его распоряжении документов в отношении юридического лица и индивидуального предпринимателя, а также исходя из сведений, представленных названными лицами в отношении своей среднесписочной численности и полученном доходе за предыдущий календарный год.

В силу части 4 статьи 4 Закона о развитии предпринимательства категория субъекта малого или среднего предпринимательства изменяется в случае, если предельные значения выше или ниже предельных значений, указанных в пунктах 2, 2.1 и 3 части 1.1 настоящей статьи, в течение трех календарных лет, следующих один за другим, при условии, что иное не установлено названной статьей закона.

Из приведенных норм следует обязанность уполномоченного органа определить категорию юридического лица либо индивидуального предпринимателя на основании представленных за предыдущий календарный год документов, однако изменить такую категорию возможно лишь по истечении трех лет со дня ее первоначального установления.

Вместе с тем, в течение указанного периода времени юридическое лицо (либо индивидуальный предприниматель) могут претерпеть существенные изменения в своей хозяйственной деятельности, что обусловит фактическую смену ими такого статуса при его юридической неизменности.

Согласно пункту 2 части 1.1 статьи 4 Закона о развитии предпринимательства среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год

предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства: от ста одного до двухсот пятидесяти человек для средних предприятий; до ста человек для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек.

В соответствии с пунктом 3 части 1.1 статьи 4 Закона о развитии предпринимательства доход таких хозяйственных обществ не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Такие предельные значения установлены Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.04.2016 № 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» и составляют 120 млн. рублей - для микропредприятий; 800 млн. рублей - для малых предприятий; 2 млрд. рублей - для средних предприятий (пункт 1).

В материалах дела имеются документы, представленные Редакцией газеты «Вперед» о среднесписочной численности работников за 2017 год, которая составляла 6 человек, а также о величине дохода за 2017 год в размере 131 тысяча рублей.

Таким образом, Редакция газеты «Вперед» обладает признаками субъекта малого предпринимательства.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину Редакции газеты «Вперед» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, а также то, что Редакция газеты «Вперед» является микропредприятием, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Муниципальное унитарное предприятие Редакцию газеты «Вперед» (ОГРН 1034213001130, ИНН 4213004543, КПП 421301001, дата присвоения ОГРН 28.03.2003, юридический адрес: 652150, г. Мариинск, ул. Ленина, 9) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать Муниципальному унитарному предприятию Редакции газеты «Вперед» (ОГРН 1034213001130, ИНН 4213004543, КПП 421301001, дата присвоения ОГРН 28.03.2003, юридический адрес: 652150, г. Мариинск, ул. Ленина, 9) предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 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.

Заместитель руководителя
управления

<...>