ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об

административном правонарушении № 026/04/14.3-396/2019

27 мая 2019 года г. Ставрополь

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золина Г.В., рассмотрев протокол № 244 от 13.05.2019 года и материалы административного дела № 026/04/14.3-396/2019, возбужденного 13.05.2019 года управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении ЧУ ОДПО «ЦМФО» /355040, г. Ставрополь, ул. Тухачевского, д. 20/2, ИНН 2635226692, КПП 263501001, ОГРН 1172651006330, зарегистрировано в качестве юридического лица 24.03.2017/ 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 представителей ЧУ ОДПО «ЦМФО» <…>,

УСТАНОВИЛ:

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

28.02.2019 в г. Ставрополь на фасаде здания по адресу ул. Тухачевского 20/2 был зафиксирован факт распространения рекламы в трех местах следующего содержания:

1. «Клиника реконструктивной стоматологии. Хирургическая стоматология. Ортодонтия. Имплантация зубов. Эстетическая реставрация. Профессиональная гигиена полости рта. Эндодонтия. Пародонтология. Терапевтическая стоматология. функциональная диагностика. Протезирование…».

2. «Хирургическая стоматология. Имплантация зубов. Эстетическая реставрация. Эндодонтия…».

В данной рекламе медицинских услуг отсутствует предупреждение о

наличии противопоказаний к их применению.

3. «Клиника реконструктивной стоматологии. Хирургическая стоматология. Ортодонтия. Имплантация зубов. Эстетическая реставрация. Профессиональная гигиена полости рта. Эндодонтия. Пародонтология. Терапевтическая стоматология. функциональная диагностика. Протезирование. *имеются противопоказания, необходима консультация специалиста…».

В данной рекламе медицинских услуг присутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению, необходимости получения консультации специалистов, но оно занимает менее 5% рекламной площади.

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. 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).

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является Частное учреждение организация дополнительного профессионального образования «Северо-Кавказский клинико-образовательный центр непрерывного медицинского и фармацевтического образования» (ЧУ ОДПО «ЦМФО») /355040, г. Ставрополь, ул. Тухачевского, д. 20/2, ИНН 2635226692, КПП 263501001, ОГРН 1172651006330, зарегистрировано в качестве юридического лица 24.03.2017/.

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.

Таким образом, в действиях ЧУ ОДПО «ЦМФО» усматриваются нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы медицинских услуг без надлежащего указания предупреждения о возможных противопоказаниях, необходимости получения консультации со

специалистом.

06.05.2019 в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные пояснения представителя ЧУ ОДПО «ЦМФО», в которых указано, что часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» не распространяется на рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники. Также представитель Учреждения считает, что нарушение, допущенное ЧУ ОДПО «ЦМФО», является малозначительным. ЧУ ОДПО «ЦМФО» устранило указанные нарушения и представило доказательство в материалы дела (вх. №3438 от 06.05.2019).

Должностное лицо, изучив доводы Общества и материалы дела, приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «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.

Требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» 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.

Поскольку реклама размещена на фасаде здания, распространенная ЧУ ОДПО «ЦМФО» информация, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к медицинским услугам, оказываемым Обществом.

Целевым назначением спорной рекламы, является именно продвижение оказываемых медицинских услуг ЧУ ОДПО «ЦМФО».

В пункте 22 Постановления Пленума высшего арбитражного суда РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» указано, согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе, реклама лекарственных средств и медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказания к их применению.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 13.10.2017 №804н:

- А14.07.003 – гигиена полости рта и зубов;

- А14.07.008 – Обучение гигиене полости рта и зубов индивидуальное, подбор средств и предметов гигиены полости рта;

- А16.07.003 – восстановление зуба вкладками, виниром, полукоронкой;

- А16.07.004 – протезирование зуба с использованием имплантата;

- А16.07.023 – протезирование зубов полными съемными пластиночными протезами;

- А16.07.051 – профессиональная гигиена полости рта и зубов;

- А16.07.050 – профессиональное отбеливание зубов;

- А16.07.048 – ортодонтическая коррекция с применением брекет-систем и др.

ЧУ ОДПО «ЦМФО» осуществляет медицинскую деятельность на основании лицензии №ЛО-26-01-004594 от 20.08.2018 по адресу ул. Тухачевского, д. 20/2.

При таких обстоятельствах, распространенная ЧУ ОДПО «ЦМФО» информация является рекламной медицинских услуг и привлекает внимание неопределенного круга лиц.

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 ЧУ ОДПО «ЦМФО» 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 ЧУ ОДПО «ЦМФО» виновным в совершении административного правонарушения.

В вышеуказанной рекламе ЧУ ОДПО «ЦМФО» допущены нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе»,

выразившиеся в распространении рекламы медицинских услуг без надлежащего предупреждения о возможных противопоказаниях, необходимости получения консультации со специалистом.

Совершенное ЧУ ОДПО «ЦМФО» 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 ЧУ ОДПО «ЦМФО», 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 ЧУ ОДПО «ЦМФО» статьи 2.9 КоАП РФ. Правонарушение, допущенное ЧУ ОДПО «ЦМФО», 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.

ЧУ ОДПО «ЦМФО» не является субъектом малого и среднего предпринимательства, следовательно на Учреждение не распространяется действие части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации 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 ЧУ ОДПО «ЦМФО» не установлено.

В то же время, Ставропольским УФАС России установлены смягчающие

обстоятельства по делу об административном правонарушении в отношении ЧУ ОДПО «ЦМФО».

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность является факт устранения нарушения до вынесения постановления.

Кроме того, в адрес Ставропольского УФАС России ЧУ ОДПО «ЦМФО» представило бухгалтерскую (финансовую) отчетность за 2018 г., согласно которой доход у Учреждения в 2018 г. составил 319 000 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 ЧУ ОДПО «ЦМФО» 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 ЧУ ОДПО «ЦМФО», в связи с чем, считает возможным применить в отношении ЧУ ОДПО «ЦМФО» 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:

1. Признать Частное учреждение организации дополнительного профессионального образования «Северо-Кавказский клинико-образовательный центр непрерывного медицинского и фармацевтического образования» (ЧУ ОДПО «ЦМФО») /355040, г. Ставрополь, ул. Тухачевского, д. 20/2, ИНН 2635226692, КПП 263501001, ОГРН 1172651006330, зарегистрировано в качестве юридического лица 24.03.2017/ виновным в совершении нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38 – ФЗ «О рекламе».
2. Назначить Частному учреждению организации дополнительного профессионального образования «Северо-Кавказский клинико-образовательный центр непрерывного медицинского и фармацевтического образования» (ЧУ ОДПО «ЦМФО») /355040, г. Ставрополь, ул. Тухачевского, д. 20/2, ИНН 2635226692, КПП 263501001, ОГРН 1172651006330, зарегистрировано в качестве юридического лица 24.03.2017/ 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 16100500000000094678. Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе по Постановлению по делу об административном правонарушении №026/04/14.3-396/2019 от 27.05.2019 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.

Заместитель руководителя управления Г.В. Золина