

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

9 июля 2024г. г. Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол от 25.06.2024г. об административном правонарушении, составленный начальником отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, а также материалы дела об административном правонарушении №022/04/14.3-746/2024 в отношении генерального директора ООО Совместное предприятие диагностический центр «Биотерм» (далее - ООО СПДЦ «Биотерм», ИНН 2221065225) <...>, в присутствии Козловой Анны Николаевны, с участием представителя по доверенности <...>,

УСТАНОВИЛ:

согласно протоколу об административном правонарушении от 25.06.2024г. генеральным директором ООО СПДЦ «Биотерм» Козловой Анной Николаевной допущено нарушение ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), что указывает на событие и состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст.14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

06.02.2024г. в Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина, направленное приемной Президента Российской Федерации в Алтайском крае, по факту распространения ненадлежащей рекламы медицинских услуг медицинского центра «Биотерм», а именно: отсутствие в рекламе предупреждения о противопоказаниях.

Из заявления следует, что по адресу: г.Барнаул, пр-кт Ленина, д.73, возле медицинского центра «Биотерм» установлена конструкция с рекламой следующего содержания: «БИОТЕРМ медицинский центр • Акушер-гинеколог • Андролог-уролог • Дерматолог • Гастроэнтеролог • Терапевт • Невролог • Лор • Хирург • Удаление новообразований кожи • Дневной стационар • Лабораторная диагностика • Медицинский массаж • Медицинские справки • Реабилитация онкобольных •

Сексолог • Эндокринолог • Кардиолог • Проктолог • Онколог • Колоноскопия, ФГС во сне • УЗИ-диагностика 656015, г.Барнаул, пр.Ленина, 73, тел./факс (3852) 24-99-35, 55-68-58, моб. 8-964-087-6655, e-mail: bioterm-dms@yandex.ru, <http://bioterm-clinic.ru>. В подтверждение заявителем представлены фотографии рекламы.

В соответствии со ст.3 Федерального 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.

В силу п.2 ст.3 Федерального закона «О рекламе» 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.

Обозначенная выше информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закрепленному в ст.3 Федерального закона «О рекламе», направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к медицинским услугам, оказываемых в медицинском центре «Биотерм».

Согласно ст.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.

Согласно ч.7 ст.24 Федерального 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 не содержит предупреждение о противопоказаниях.

В соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии со ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований ч.7 ст.24 настоящего Федерального закона несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

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.

Рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО СПДЦ «Биотерм» (ИНН 2221065225).

08.05.2024г. Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, реклама медицинских услуг: «БИОТЕРМ медицинский центр • Акушер-гинеколог • Андролог-уролог • Дерматолог • Гастроэнтеролог • Терапевт • Невролог • Лор • Хирург • Удаление новообразований кожи • Дневной стационар • Лабораторная диагностика • Медицинский массаж • Медицинские справки • Реабилитация онкобольных • Сексолог • Эндокринолог • Кардиолог • Проктолог • Онколог • Колоноскопия, ФГС во сне • УЗИ-диагностика 656015, г.Барнаул, пр.Ленина, 73, тел./факс (3852) 24-99-35, 55-68-58, моб. 8-964-087-6655, e-mail: bioterm-dms@yandex.ru, <http://bioterm-clinic.ru>», размещенная и распространенная возле медицинского центра «Биотерм» по адресу: г.Барнаул, пр-кт Ленина, д.73, признана ненадлежащей, не соответствующей требованиям ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе», поскольку в рекламе отсутствует предупреждение о противопоказаниях.

Согласно ч.4 ст.38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателем, распространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

В соответствии со ст.2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Из материалов дела следует, что лицом, ответственным за совершенное правонарушение, является должностное лицо ООО СПДЦ «Биотерм» (ИНН 2221065225) генеральный директор <...>.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ генеральным директором ООО СПДЦ «Биотерм» (ИНН 2221065225) является <...>. Согласно приказу (распоряжению) о переводе работника на другую работу №14-к от 03.10.2022г. <...> переведена на должность генерального директора.

25.06.2024г. протокол об административном правонарушении составлен в присутствии генерального директора ООО СПДЦ «Биотерм» <...>, копия протокола получена <...> лично.

<...> объективно имела возможность по недопущению нарушения требований ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе», но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, что привело к нарушению Федерального закона «О рекламе», что образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч.5 ст.14.3 КоАП РФ.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности. У <...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе, но не были приняты все зависящие от нее меры по их соблюдению, следовательно, в действиях <...> имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст.14.3 КоАП РФ.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля <...> и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Тем самым, антимонопольный орган, на основе собранных по делу доказательств, приходит к выводу, что вина <...> в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, установлена.

Место совершения административного правонарушения: Российская Федерация, Алтайский край, г.Барнаул, пр-кт Ленина, д.73.

Время совершения административного правонарушения: 06.02.2024г. (период распространения рекламы).

Состав административного правонарушения, совершенного <...>, образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок распространения рекламы;
- объективная сторона - действия <...>, направленные на доведение рекламы с нарушением ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе»;
- субъект правонарушения – должностное лицо ООО СПДЦ «Биотерм» генеральный директор <...>,
- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у <...> имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но ею не были приняты все зависящие от нее меры по его соблюдению.

Таким образом, имело место событие административного правонарушения и факт его совершения <...>, следовательно, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Непринятие <...> должных мер по соблюдению требований ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе» привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в

соответствии с ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.5 ст.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.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), равно как обстоятельств, находящихся вне контроля <...> и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе, не установлено.

Действия <...> содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное ст.4.2 КоАП РФ, - добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст.4.3 КоАП РФ, при рассмотрении дела не установлено.

В соответствии с п.1 ст.4.1.1. КоАП РФ, за впервые совершенное административное правонарушение 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 ч.2 ст.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, также при отсутствии имущественного ущерба.

Согласно имеющимся данным административное правонарушение в сфере рекламного законодательства <...> совершено впервые.

<...> заявлено ходатайство о признании допущенного правонарушения малозначительным с учетом личности и имущественного положения привлекаемого лица.

Согласно ст.2.9 КоАП РФ, при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

Кроме того, квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 указанного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

По смыслу ст.2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны

установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Алтайского краевого УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для признания его малозначительным (ст.2.9 КоАП РФ).

Исходя из материалов дела и учитывая роль правонарушителя, прихожу к выводу о наличии оснований для применения положения ст.4.1.1. КоАП РФ о замене штрафа на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный ч.1 ст.4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления, не истек.

Учитывая наличие совокупности изложенных выше обстоятельств, руководствуясь статьями 4.1.1, 4.1, 4.2, 14.3, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать должностное лицо ООО Совместное предприятие диагностический центр «Биотерм» (ИНН 2221065225) генерального директора <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и с учетом ст.4.1.1. КоАП РФ назначить наказание в виде предупреждения.

В соответствии с п.3 ч.1 ст.30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с ч.3 ст.30.1 и ч.1 ст.30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или

получения копии постановления.

Согласно ч.1 ст.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.

Дата вынесения постановления 9 июля 2024 года

Дата направления копии постановления 10 июля 2024 года

<...>