

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 04-5/2-6-2016

об административном правонарушении

«26» мая 2016 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) Посохова Л.В., рассмотрев протокол от 12.05.2016 и материалы дела об административном правонарушении № 04-5/2-6-2016 в отношении должностного лица – директора ООО «Медстайл» ХХХ, материалы дела № 04-6/2-57-2015 о нарушении Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие ХХХ., надлежащим образом уведомленной о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

Решением по делу № 04-6/2-57-2015 от 01.12.2015 реклама ООО «Медстайл», размещенная в Конаковской общественно-политической газете «Заря» в выпуске № 21 (10420) от 29.05.2015 – 04.06.2015 признана ненадлежащей; действия АНО «Редакция газеты «Заря» признаны нарушающими требования части 7 статьи 7 и части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Материалами дела № 04-6/2-57-2015 установлено, что в Конаковской общественно-политической газете «Заря» (выпуск № 21 (10420) от 29.05.2015 – 04.06.2015) на странице 9 выявлено размещение следующего рекламного объявления:

«Медстайл

г. Конаково, ул. Энергетиков, д. 29

часы работы: пн – чт с 10 до 19 час. 8-952-088-31-10

Прием врача невролога, кардиолога. Вызов врача на дом.

Физиопроцедуры. Лазеротерапия.

Лечение боли по методу Герасимова.

Суточное мониторирование. ЭКГ (Холтер)».

Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламой признается информация, распространяемая 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 соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является 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. При этом в силу пункта 3 статьи 3 Закона о рекламе под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования являются медицинские услуги, оказываемые ООО «Медстайл», а также методы лечения, в том числе, лазеротерапия и лечение боли по методу Герасимова.

Согласно статье 1 Закона о рекламе целями данного Закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В соответствии с Отраслевым стандартом «Термины и определения системы стандартизации в здравоохранении», утвержденным приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 22.01.2001 № 12, медицинская услуга - это мероприятие или комплекс мероприятий, направленных на профилактику заболеваний, их диагностику и лечение, имеющих самостоятельное законченное значение и определенную стоимость.

Информация, размещенная в газете «Заря», доступная для обозрения неограниченному кругу лиц, направлена на продвижение медицинских услуг и методов лечения на соответствующий рынок, то есть является рекламой.

Частью 4 статьи 29 Конституции Российской Федерации гарантировано право на свободное получение и распространение информацию любым законным способом.

Из общих требований к рекламе, установленных частью 1 статьи 5 Закона о рекламе, следует, что реклама должна быть добросовестной и достоверной, при этом законодательством Российской Федерации установлены специальные требования и ограничения в отношении рекламы отдельных видов товаров (услуг, работ). Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства, является ненадлежащей.

Согласно [пункту 7 статьи 7](#) Закона о рекламе не допускается реклама товаров, реклама о самом рекламодателе в случаях, когда осуществляемая им деятельность требует специального разрешения (лицензии), но такое разрешение (лицензия) не получено.

В соответствии с пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» медицинская

деятельность подлежит лицензированию.

Перечень медицинских услуг, подлежащих лицензированию, указан в Перечне, утвержденном постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 291, согласно которому подлежит лицензированию такие виды медицинской деятельности как услуги по неврологии, кардиологии, указанные в рекламе.

ООО «Медстайл» не имело на период распространения рекламы о медицинской деятельности и медицинских услугах лицензии на осуществление медицинской деятельности, что последнее не отрицает, в связи с чем размещении рекламы об оказываемых ООО «Медстайл» медицинских услугах нарушает требования части 7 статьи 7 Закона о рекламе.

Частью 7 статьи 24 Закона о рекламе предусмотрено, что 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.

Согласно методическим рекомендациям № 96/70, утвержденным Минздравмедпромом РФ 21.03.1996, лазеротерапия имеет следующие общие противопоказания: резкая (III ст.) активность воспаления, бронхиальная астма в фазе обострения и при тяжелом течении, легочное сердце в стадии декомпенсации, легочно-сердечная недостаточность II-III ст., гнойный бронхит; противопоказания лечения по методу Герасимова (внутриклеточная электростимуляция), указанные на сайтах медицинских учреждений, применяющих метод, в сети Интернет: системные заболевания крови, декомпенсация сердечной деятельности; нарушение кровообращения выше II степени; злокачественные новообразования; беременность; активный туберкулез легких и почек; острые внутрисуставные повреждения; острые гнойные воспалительные процессы; гиперчувствительность к импульсному току; имплантированный кардиостимулятор; острая стадия ревматоидного артрита.

В рекламе медицинских услуг ООО «Медстайл», размещенных в Конаковской общественно-политической газете «Заря» отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию или необходимости получения консультации специалистов, что является нарушением части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Статьей 38 Закона о рекламе предусмотрена ответственность рекламодателя за нарушение требований части 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодатель это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем является ООО «Медстайл», что подтверждается договором между АНО «Редакция газеты «Заря» и ООО «Медстайл» от 13.01.2015 № 3 (далее – договор № 3), согласно которому АНО «Редакция газеты «Заря» обязалось разместить предоставленную ООО «Медстайл» рекламу. Вышеуказанный договор не содержит положения о том, что содержание рекламы определялось АНО

«Редакция газеты «Заря», более того, договор № 3 содержит предусматривает, что именно ООО «Медстайл» является лицом, которое предоставляет рекламу, подлежащую размещению на страницах газеты «Заря». Оплата работ по договору № 3 за размещение в газете «Заря» рекламного объявления ООО «Медстайл» подтверждена приходным кассовым ордером от 26.06.2015 № 78.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Нарушение рекламоделателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой административную ответственность в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В соответствии с частью 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.

В соответствии со статьей 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. При этом под должностным лицом понимается лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции.

ХХХ является директором ООО «Медстайл», что подтверждается приказом от 27.06.2013 № 1. В ходе заседания дела № 04-6/2-57-2015 о нарушении Закона о рекламе ХХХ поясняла, что она лично принимала решение о размещении рекламы в газете «Заря», сотрудникам ООО «Медстайл» поручений взаимодействовать с АНО «Редакция газеты «Заря» и определять содержание рекламы не давалось. Учитывая вышеизложенное, в действиях директора ООО «Медстайл» ХХХ имеется событие административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения – период с 29.05.2015 – 04.06.2015.

Место совершения административного правонарушения: г. Конаково Тверской области.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 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.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ 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. 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.

В соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств дела, разрешению его в соответствии с законом.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Административное правонарушение совершено должностным лицом виновно, форма вины – умысел, поскольку ХХХ, как директор ООО «Медстайл», осознавала невозможность осуществления медицинской деятельности в отсутствие лицензии и недопустимость рекламы в этом случае, однако, обратилась в АНО «Редакция газеты «Заря» о размещении рекламы, Кроме того, ХХХ допустила размещение рекламы в отсутствие в рекламе предупреждения о наличии противопоказаний или необходимости получения консультации специалистов.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, с учетом характера, степени общественной опасности, наличия или угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, с учетом характера, степени общественной опасности, наличия или угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Требования части 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Закона о рекламе абсолютны и выполнимы, их соблюдение не сопряжено с какими-либо сложностями. Доказательства, свидетельствующие о том, что неисполнение требований Закона о рекламе явилось следствием каких-либо чрезвычайных или не зависящих от должностного лица обстоятельств, отсутствуют.

Учитывая вышеизложенное, основания для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Обстоятельства, отягчающие и смягчающие административную ответственность, не установлены. При рассмотрении дела учтен характер правонарушения,

характер вины правонарушителя.

Руководствуясь ст. 33 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10, 4.2, 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – директора ООО «Медстайл» ХХХ виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на ХХХ **административный штраф в размере 10 000 (десять тысяч) рублей.**

Реквизиты для уплаты штрафа в доход бюджета:

ХХХ

*Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, **не позднее 60 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 КоАП РФ.*

*При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, **по истечении 60 дней** Тверским УФАС России будут направлены соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания сумм штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством (пункт 5 статьи 32.2 КоАП РФ). Кроме того, Тверское УФАС России вправе принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии со статьей 20.25 КоАП РФ.*

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 - 30.3 КоАП РФ в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления _____

Л.В. Посохова

Копия постановления направлена по адресу регистрации должностного лица.

Сведения о взыскателе:

