

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении №026/04/14.3-489/2019

24 мая 2019 года

г. Ставрополь

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золина Галина Владимировна, рассмотрев протокол № 264 от 23.05.2019 года и материалы административного дела № 026/04/14.3-489/2019, возбужденного 23.05.2019 года управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении должностного лица – менеджера по рекламе и маркетингу ООО «Развитие ДНК», 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 должностного лица-менеджера по рекламе и маркетингу ООО «Развитие ДНК»,

УСТАНОВИЛ:

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

10 апреля 2019 г. в г. Ставрополе, на пр. Кулакова на автобусе гос. номер У334РТ 26 RUS была зафиксирована реклама следующего содержания:

«45 Поликлиника. ул. 45 Параллель 3, Б. Анализы скидка на все 20 %. Медкнижки, УЗИ-кабинет от 300 р. Кабинет гинеколога. Звоните 333-005».

В данной рекламе медицинских услуг отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и необходимости получения консультации специалистов.

Данная реклама распространялась для привлечения внимания к медицинским услугам, оказываемым в «45 поликлинике».

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13.10.2017 №804Н.

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

В данном перечне указаны такие медицинские услуги, как:

- В 03.016.002 Анализ крови на лейкоциты, гемоглобин, СОЭ;
- В 03.016.006 Общий анализ мочи и др.

Следовательно, в рекламе, распространенной ООО «Развитие ДНК», объектом рекламирования являются медицинские услуги.

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

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе», рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Распространенная ООО «Развитие ДНК» информация, полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закрепленному в статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

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). 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.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе», ответственность за нарушения требований, установленных частью 7 статьи 24 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» несет рекламодаделец.

Согласно договору №3718 от 06.09.2018г., ООО «Развитие ДНК» заказало изготовление и размещение рекламно-информационных материалов ИП Нерсесовой О.А. , и в соответствии с платежным поручением 997 от 11.09.2018 и №649 от 08.05.19 оплатило оказанные ИП Нерсесовой О.А. услуги.

Кроме того, в соответствии с лицензией №ЛО-26-01-004846 от 19.02.2019г., медицинскую деятельность осуществляет ООО «Развитие ДНК», данное общество является лицом, определившим содержание рекламы, следовательно, рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «Развитие ДНК» /355003, г. Ставрополь, ул. Ломоносова, д.5, А; ИНН 2635093178, КПП 263501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 11.09.2006 за ОГРН 1062635129974/.

В адрес Ставропольского УФАС России поступили объяснения ООО «Развитие ДНК» вх. №3573 от 16.05.2019, согласно которым, данное нарушение произошло в связи с тем, что должностным лицом – менеджером по рекламе и маркетингу, не был обеспечен надлежащий контроль за распространяемой рекламой. Так при изготовлении и нанесении рекламной наклейки, предупреждающая надпись имелась, но в связи с попаданием солнечных лучей на наклейку данная надпись выгорела и стала нечитаема.

Обществом представлен макет рекламы, в котором имеется предупреждающая о возможных противопоказаниях надпись. На представленной фотографии рекламы, размещенной на автобусе, данная

надпись изображена таким образом (цветовая гамма и шрифт), что нераспознаваема без специальных приспособлений.

Следовательно, способ доведения необходимой в соответствии с рекламным законодательством информации в виде сноски сложно читаемым шрифтом, является ненадлежащим.

Согласно пунктов 3.5 и 3.6 должностной инструкции менеджера по рекламе и маркетингу обязан, организовывать разработку рекламных текстов, плакатов, проспектов и иного рекламно-информационного материала, контролировать их качество, обеспечивая наглядность и доступность рекламы, соблюдение норм морали, не допуская нарушений правил конкурентной борьбы, а также федеральных законов и иных правовых актов в области рекламы. Утверждать разработанные макеты рекламно-информационных материалов для печати и распространения.

На рассмотрении дела должностное лицо - менеджер по рекламе и маркетингу ООО «Развитие ДНК» признал, что нарушение рекламного законодательства произошло по его вине в связи с незнанием требований действующего законодательства.

Таким образом, должностным лицом – менеджером по рекламе и маркетингу ООО «Развитие ДНК» допущено нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении рекламы медицинских услуг без предупреждения о наличии противопоказаний по их применению и использованию, и получении консультации специалиста.

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.

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 менеджером по

рекламе и маркетингу ООО «Развитие ДНК» , 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 Ставропольского УФАС России приходит к выводу о невозможности применения к менеджеру по рекламе и маркетингу ООО «Развитие ДНК» статьи 2.9 КоАП РФ. Правонарушение, допущенное менеджером по рекламе и маркетингу ООО «Развитие ДНК» , 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.

Поскольку административное правонарушение, совершенное менеджером по рекламе и маркетингу ООО «Развитие ДНК», несет угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей, 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 должностного лица - менеджера по рекламе и маркетингу ООО «Развитие ДНК» не установлено.

В то же время, должностным лицом Ставропольского УФАС России установлены смягчающие обстоятельства по делу об административном правонарушении в отношении должностного лица - менеджера по рекламе и маркетингу ООО «Развитие ДНК».

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность является раскаяние лица, совершившего административное правонарушение (пункт 1 статьи 4.2 КоАП РФ).

Совершенное менеджером по рекламе и маркетингу ООО «Развитие ДНК» административное правонарушение в виде нарушения законодательства о рекламе посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок общественных отношений в сфере производства, размещения и распространения рекламы.

С учетом субъективной и объективной стороны совершенного правонарушения должностным лицом Ставропольского УФАС России было принято решение о назначении административного штрафа, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федераций об административных правонарушениях.

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 должностное лицо – менеджера по рекламе и маркетингу ООО «Развитие ДНК» виновным в совершении нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38 – ФЗ «О рекламе».
2. Назначить должностному лицу – менеджеру по рекламе и маркетингу ООО «Развитие ДНК» наказание в соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере **десяти (10 000) тысяч 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
16100500000000088422.**

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе

по Постановлению № 026/04/14.3-489/2019 от 24.05.2019 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
Золина

Г.В.