

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 36

о наложении штрафа по делу № 4-05/41

об административном правонарушении

Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 16 апреля 2013 г. и материалы дела № 4-05/41, возбужденного в отношении ООО «Борменталь-Комсомольск» в связи с распространением ненадлежащих реклам медицинских услуг, в присутствии представителей ООО «Борменталь-Комсомольск»

УСТАНОВИЛ:

В процессе мониторинга печатных изданий в № 1 журнала «Экспресс-magazin» (февраль 2013 г.) отслежена рекламная статья «Помогаем людям стать стройными».

Печатный материал построен в форме интервью корреспондента названного СМИ с ведущим специалистом центра снижения веса «Доктор Борменталь» в г. Комсомольске-на-Амуре.

Статья посвящена проблемам лишнего веса и применяемой в г. Комсомольске-на-Амуре методике избавления от лишних килограммов.

В рекламе содержится следующая информация:

«Третий «кит» нашей программы – это косметология, которая помогает стройнеющим людям без всяких хирургических средств хорошо выглядеть. Речь идет о сжигании жировых клеток в определенных зонах, выведении излишней жидкости из организма, специальных масках для лица, массаже и других нехирургических процедурах. У нас большой перечень косметологических услуг, которые помогают худеющим людям хорошо выглядеть».

Аналогичная информация размещена в газете «Экспресс-курьер» № 09 от 06 марта 2013 года.

Из содержания рекламы следует, что потребителям, решившим воспользоваться рекламой, будут оказаны медицинские услуги по косметологии и массажу.

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.

В силу п. 46 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О

лицензировании отдельных видов деятельности" медицинская деятельность подлежит лицензированию.

Из пункта 3 Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 291, следует, что Медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно приложению, которые выполняются при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

Данный перечень включает работы по косметологии и массажу.

Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 10.05.2007 N 323 утвержден порядок организации работ (услуг), выполняемых при осуществлении различных видов медицинской помощи (в том числе доврачебной, амбулаторно-поликлинической, стационарной, санаторно-курортной, скорой и пр.)

В п. 3 Порядка предусмотрено, что указанные работы (услуги) при осуществлении медицинской помощи выполняются на основании лицензии, приложения к которой оформляются в соответствии с Перечнем, прилагаемым к настоящему Порядку.

Подпунктом «в» пункта 2 указанного Перечня при осуществлении амбулаторно-поликлинической помощи предусмотрены работы (услуги) по косметологии, массажу, наложение маски на лицо.

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664 утверждена номенклатура медицинских услуг.

Согласно данной номенклатуре косметология и массаж входят в разд. 21 класса «А» (лечение с помощью простых физических воздействий на пациента) и относятся к медицинским услугам.

Деятельность по оказанию рекламируемых услуг является медицинской и подлежат лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации.

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

Установлено, что в г. Комсомольск-на-Амуре медицинские услуги населению по косметологии и массажу оказывает ООО «Борменталь-Комсомольск».

В перечне медицинских учреждений Хабаровского края, имеющих лицензию на оказание услуг по косметологии и массажу, ООО «Борменталь-Комсомольск» не значится, что является нарушением пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Рекламы в указанных частях признаются ненадлежащими.

В процессе рассмотрения дела представители ООО «Борменталь-Комсомольск» не согласились с выявленным нарушением, пояснив, что размещение ненадлежащей рекламы произошло по вине администратора общества.

Данный довод не принимается по следующим основаниям.

Согласно части 3 статьи 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Пунктом 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 5 от 24.03.2005 установлено, что в соответствии с частью 3 статьи 2.1 КоАП РФ в случае совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено (статья 2.4 КоАП РФ), допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме **как юридического лица**, так и указанных должностных лиц.

Таким образом, исходя из требований указанных норм, виновное должностное лицо может быть привлечено к административной ответственности дополнительно (совместно) с юридическим лицом, но никак не влечет освобождение юридического лица от ответственности.

В рассматриваемом случае вина того или иного должностного лица общества не освобождает последнее (как юридическое лицо) от административной ответственности. Общество могло, имело реальную возможность, обеспечить соблюдение законодательства о рекламе, но не приняло к тому разумных и адекватных мер, не проявило должную степень заботливости и осмотрительности.

Нарушение законодательства работником Общества при исполнении последним своих обязанностей не является обстоятельством, освобождающим само юридическое лицо от ответственности за административное правонарушение по части 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

Субъект предпринимательской деятельности, принимая на работу сотрудника, несет ответственность за совершенные последним в ходе работы правонарушения, так как все его действия осуществляются от имени юридического лица

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона названного закона ответственность за данное нарушение несет рекламодатель – лицо, определившее объект рекламирования и содержание рекламы.

Рекламодателем является ООО «Борменталь-Комсомольск». Данный факт подтверждается договором № 7-ЭМ на размещение рекламы в журнале «Экспресс-magazin» от 21.02.2013 года, выпиской операций по лицевому счету, акта выполненных работ № 242 от 21 февраля 2013 года, согласно которому услуги по размещению рекламы в журнале «Экспресс-magazin» № 1 выполнены

полностью и в срок, заказчик претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имеет. Статья в газете «Экспресс-курьер» представлена рекламодателю в виде бонуса за публикацию рекламы в журнале.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламодателем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

Руководствуясь статьей 33 Федерального закона «О рекламе», статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Борменталь-Комсомольск» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

2. Применить к ООО «Борменталь-Комсомольск» меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа, уплаченная за нарушение законодательства о рекламе, зачисляется в бюджет:

получатель УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), р/с 40101810300000010001, ГРКЦ ГУ ЦБ РФ по Хабаровскому краю г. Хабаровска, БИК 040813001, ИНН 2721023142, КПП 272101001, код 161 11626000016000140, ОКАТО 08401000000.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 Кодекса, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об

административном правонарушении направляется судьей в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

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 арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.