

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении
№ 74Р-А/2011

17 августа 2011 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) Оберемок Виктория Викторовна, рассмотрев в присутствии представителя ООО «Клиника ЛМС» по доверенности № Д-85/11 от 01.08.2011г. Талькова Владимира Ивановича и представителя ООО «Клиника ЛМС» по доверенности № 8 от 16.08.2011г. Шафоростова Андрея Александровича, материалы дела об административном правонарушении № 74Р-А/2011, возбужденного протоколом Краснодарского УФАС России № 25/2011 от 03.08.2011г. о возбуждении дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) по факту нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

19.05.2011г. в ходе осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Краснодарским УФАС России была проведена фотосъемка наружной рекламы содержания: «*Многопрофильная клиника БУДЬ ЗДОРОВ...терапия, гинекология, травматология, стоматология, анализы...7 дней в неделю с 8.00 до 21.00...210-28-28, Тургенева, 96...*», распространяемой по адресу: г. Краснодар ул. 1-ый проезд Филатова (напротив № 3) на рекламной конструкции - транспарант-перетяжке на опоре ЛЭП (акт проведения фотосъемки объекта наружной рекламы от 19.05.2011г. в деле).

Указанная реклама распространяется с нарушением ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

На основании Договора аренды рекламных конструкций (поверхностей) №240111 от 01.02.2011г., заключенного между ООО «Сэйлз Ап» и ООО «Клиника ЛМС», рекламодателем вышеуказанной наружной рекламы является общество с ограниченной ответственностью «Клиника ЛМС» (в деле).

Нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Клиника ЛМС» выразилось в следующем.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой признается 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.

Согласно ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» реклама лекарственных средств, **медицинских услуг**, в том числе методов лечения, медицинской техники **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.

Часть 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» регламентирует, что специальные требования и ограничения, установленные указанным Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, **распространяются также на рекламу** средств индивидуализации таких товаров, **их изготовителей или продавцов**, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого Федеральным законом «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения.

В соответствии с п. 4 Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22.01.2007г. № 30 «Об утверждении Положения о лицензировании медицинской деятельности», медицинская деятельность предусматривает выполнение работ (услуг) по оказанию доврачебной, амбулаторно-поликлинической, стационарной, высокотехнологичной, скорой и санаторно-курортной медицинской помощи в соответствии с перечнем согласно приложению к указанному Приложению. Приложением к Положению о лицензировании медицинской деятельности **терапия, гинекология, травматология, стоматология** включены в перечень работ (услуг) при осуществлении медицинской деятельности.

В соответствии с п. 10 Положения о лицензировании медицинской деятельности выданный лицензирующим органом документ, подтверждающий наличие лицензии, должен иметь приложение, содержащее наименования работ (услуг), являющиеся неотъемлемой частью указанного документа.

ООО «Клиника ЛМС» выдана лицензия № 99-01-001410 от 14.07.2005г. Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития на осуществление медицинской деятельности (в деле).

ООО «Клиника ЛМС» выдана лицензия № ЛО-23-01-003052 от 25.02.2011г. Департаментом здравоохранения Краснодарского края на осуществление медицинской деятельности (в деле). Согласно приложению № 1 от 25.02.2011г. к лицензии № ЛО-23-01-003052 на осуществление медицинской деятельности ООО «Клиника ЛМС» в лице Филиала ООО «Клиника ЛМС» в г. Краснодаре выполняет (оказывает) следующие виды работ (услуг) согласно номенклатуре работ и услуг: в том числе, **стоматология, гинекология, терапия, травматология** (в деле).

Из объяснений ООО «Клиника ЛМС» следует, что в указанной наружной рекламе отсутствует реклама медицинских услуг, обществом рекламируются направления направления медицинской деятельности и наличие в клинике специалистов указанного в рекламе профиля (вх. № 6817 от 09.08.2011г.) (в деле).

Краснодарское УФАС России считает данную позицию необоснованной по следующим основаниям.

Объектом рекламирования в наружной рекламе, распространяемой по адресу: г. Краснодар ул. 1-ый проезд Филатова (напротив № 3) на рекламной конструкции - транспарант-перетяжке на опоре ЛЭП содержания: «*Многопрофильная клиника БУДЬ ЗДОРОВ...терапия, гинекология, травматология, стоматология, анализы...7 дней в неделю с 8.00 до 21.00...210-28-28, Тургенева, 96...*», является многопрофильная клиника «БУДЬ ЗДОРОВ», в которой оказываются медицинские услуги, предоставляемые ООО «Клиника ЛМС» в лице филиала ООО «Клиника ЛМС» в г. Краснодаре.

Из приведенной выше лицензии на осуществление медицинской деятельности, Положения о лицензировании медицинской деятельности № 30 от 22.01.2007г., а также из смысла ч. 4 ст. 2 Федерального закона «О рекламе» и содержания наружной рекламы ООО «Клиника ЛМС», следует, что ООО «Клиника ЛМС» в лице филиала ООО «Клиника ЛМС» в г. Краснодаре является лицом (изготовитель и продавец), оказывающим медицинские услуги, на рекламу которых статьей 24 Федерального закона «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения. Поэтому в рекламе ООО «Клиника ЛМС» и оказываемых им медицинских услугах, должно содержаться предупреждение о наличии противопоказаний к данным медицинским услугам либо необходимости получения консультации специалистов, которое должно составлять не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Таким образом, данная реклама направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к многопрофильной клинике «БУДЬ ЗДОРОВ», в которой оказываются медицинские услуги, предоставляемые ООО «Клиника ЛМС» в лице филиала ООО «Клиника ЛМС» в г. Краснодаре, следовательно, на указанную наружную рекламу ООО «Клиника ЛМС» распространяются требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, наружная реклама многопрофильной клиники «БУДЬ ЗДОРОВ» и оказываемых ею медицинских услуг, распространяемая ООО «Клиника ЛМС» адресу: г. Краснодар ул. 1-ый проезд Филатова (напротив № 3) на рекламной конструкции - транспарант-перетяжке на опоре ЛЭП содержания: «Многопрофильная клиника БУДЬ ЗДОРОВ...терапия, гинекология, травматология, стоматология, анализы...7 дней в неделю с 8.00 до 21.00...210-28-28, Тургенева, 96...», распространена с нарушением ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», выразившемся в размещении наружной рекламы многопрофильной клиники «БУДЬ ЗДОРОВ» и оказываемых ею медицинских услуг без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, либо необходимости получения консультации специалистов (объем такого предупреждения в наружной рекламе должен составлять не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства), поскольку специальные требования и ограничения, установленные Федеральным законом «О рекламе» в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, **их изготовителей или продавцов**, и является ненадлежащей.

Кроме того, правовая позиция Краснодарского УФАС России подтверждается также объяснениями ООО «Клиника ЛМС», представленными на рассмотрение дела № 74Р-А/2011 (вх. № 7099 от 17.08.2011г. в деле) из которых следует, что «...в тексте рекламы заложено сообщение о деятельности самого центра с перечислением медицинских специальностей, подразумевающих услуги врачей определенных специальностей, поэтому указания на противопоказания и необходимость дополнительных консультаций на получение данных медицинских услуг не требуется. Объектом рекламы является сам медицинский центр (многопрофильная клиника БУДЬ ЗДОРОВ)...».

В соответствии с ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» несут рекламодатель и рекламораспространитель.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

При рассмотрении дела № 74Р-А/2011 Краснодарским УФАС России установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем указанной наружной рекламы многопрофильной клиники «БУДЬ ЗДОРОВ» и оказываемых ею медицинских услуг является ООО «Клиника ЛМС».

В соответствии с п.п. 1.1, 1.2 Договора № 240111/22 от 24.01.2011г. на изготовление продукции широкоформатной полноцветной печати, заключенного между ООО «Мега Юг» (Исполнитель) и ООО «Клиника ЛМС» (Заказчик), Исполнитель берет на себя обязанности по изготовлению продукции широкоформатной полноцветной печати на основании эскиза, предоставленного Заказчиком, а Заказчик обязуется принять работу и оплатить ее на условиях указанного договора. Заказчик разрабатывает эскиз готовой продукции и предоставляет его Исполнителю для согласования и утверждения. Окончательный вариант эскиза подписывается обеими сторонами, и является неотъемлемой частью указанного договора.

Пунктом 5.1 Договора предусмотрено, что Заказчик несет полную ответственность за точность и правильность переданной им информации, размещаемой в изготовленной Исполнителем продукции согласно условиям Договора.

Согласно п.1.2 Договора аренды рекламных конструкций (поверхностей) №240111 от 01.02.2011г., заключенного между ООО «Сэйлз Ап» (далее Сторона 1) и ООО «Клиника ЛМС» (далее Сторона 2), Сторона 1 передает, а Сторона 2 принимает в аренду Рекламную конструкцию (поверхность), расположенную по адресу, указанному в Адресной программе (Приложение к Договору).

В соответствии с Адресной программой от 01.06.2011г. (Приложение № 5) к Договору аренды рекламных конструкций (поверхностей) № 240111 от 01.02.2011г. указанная выше реклама распространялась в июне 2011г. в г.Краснодаре по пяти адресам:

- 1) ул. Тургенева / ул. Монтажных – щит 3х6, сторона А;
- 2) № 023, ул. Калинина / ул. Октябрьская – двусторонняя перетяжка;
- 3) № 86, ул. Северная - к ул. Школьной в город – двусторонняя перетяжка;
- 4) № 233, ул. Тургенева / ул. Атарбекова – двусторонняя перетяжка;
- 5) № 260, ул. Тургенева / ул. Головатого – двусторонняя перетяжка.

При этом факт нарушения ООО «Клиника ЛМС» ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» в наружной рекламе, размещенной по адресу: г. Краснодар ул. 1-ый проезд Филатова (напротив № 3) на рекламной конструкции - транспарант-перетяжке на опоре ЛЭП, установлен Краснодарским УФАС России 19.05.2011г. (акт проведения фотосъемки объекта наружной рекламы от 19.05.2011г.).

Согласно п. 4.5. Договора № 240111 от 01.02.2011г. Сторона 2 несет полную ответственность за содержание и достоверность рекламной информации (материала) на рекламной конструкции (поверхности), арендованной у Стороны 1, в соответствии с действующим законодательством РФ.

Следовательно, распространение ненадлежащей рекламы произошло по вине рекламодателя и рекламораспространителя в одном лице – ООО «Клиника ЛМС», не предпринявшего все зависящие от него меры по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе при определении содержания рекламных материалов и их распространения по адресам, указанным в Адресной программе.

Таким образом, рекламодателем и рекламораспространителем - ООО «Клиника ЛМС» при распространении наружной рекламы многопрофильной клиники «БУДЬ ЗДОРОВ» и оказываемых ею медицинских услуг содержания: «Многопрофильная клиника БУДЬ ЗДОРОВ...терапия, гинекология, травматология, стоматология, анализы...7 дней в неделю с 8.00 до 21.00...210-28-28, Тургенева, 96...» на рекламной конструкции – транспарант-перетяжке на опоре ЛЭП, расположенной по адресу: г. Краснодар, ул. 1-ый проезд Филатова (напротив №3), без предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг, либо необходимости получения консультации специалистов, нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в

соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 ст. 14.3, ст. 14.37, ст. 14.38, ст. 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При установлении размера административного наказания учтено, что ООО «Клиника ЛМС» ранее за нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе к ответственности Краснодарским УФАС России не привлекалось.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Применить к обществу с ограниченной ответственностью «Клиника ЛМС» меры административной ответственности в виде штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

Штраф надлежит уплатить по следующим реквизитам:

161 1 16 26000 01 0000 140 – Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе

ИНН:2309053192 КПП 231001001

Получатель УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю)

Банк получателя ГРКЦ ГУ Банка России по Краснодарскому краю г.Краснодар

БИК 040349001

Р/счет 40101810300000010013

Назначение платежа КБК (указать код штрафа)

НДС не предусмотрен

-

ОКАТО: указать по месту своей регистрации

Очередность платежа 4

Тел/факс: 253-62-11

Согласно части 4 статьи 32.2 КоАП РФ копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 253-66-82).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Заместитель руководителя управления

В.В. Оберемок