

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №39

о назначении административного наказания

по делу №142-АД(Р)09-17 об административном правонарушении

14 сентября 2017г.

г. Барнаул

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю Поспелов Степан Степанович, рассмотрев протокол должностного лица управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю №22 от 05.09.2017г. и другие материалы дела об административном правонарушении №142-АД(Р)09-17, возбужденного в отношении должностного лица – директора ООО «Клиника «Доктор рядом» З<...>,

УСТАНОВИЛ:

Согласно протоколу об административном правонарушении №22 от 05.09.2017г. в действиях должностного лица – директора ООО «Клиника «Доктор рядом» З<...> допущено нарушение п.7 ст.7, ч. 7 ст.24 Федерального закона «О рекламе» и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Данное обстоятельство выражается в следующем.

Алтайским краевым УФАС России выявлен факт размещения на фасаде здания по адресу: г. Новоалтайск, ул.22 Партсъезда, дом 5, помещение Н4, слева от входа в клинику «Доктор рядом» рекламной конструкции с наружной рекламой медицинских услуг следующего содержания: «Доктор рядом клиника Ваше здоровье в наших руках! -Врачебный консультативный прием –вызов врача на дом –выдача листа нетрудоспособности –забор анализов: ОКА, БХА –дневной стационар –постановка инъекций (в/в, в/м, п/к) –запись и интерпретация ЭКГ тел.: <...>».

В рассматриваемой рекламе отсутствует предупреждение о противопоказаниях к применению и использованию медицинских услуг, что противоречит требованиям части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Согласно пункту 2 статьи 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга),

предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная на фасаде здания по адресу: г.Новоалтайск, ул.22 Партсъезда, дом 5, помещение Н4 полностью соответствует легальному определению понятия «реклама», закрепленному в статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к клинике «Доктор Рядом», к рекламируемым услугам, в том числе, к медицинским услугам: «врачебный консультативный прием», «Вызов врача на дом», «забор анализов: ОКА, БХА», «постановка инъекций (в/в, в/м, п/к)», «запись и интерпретация ЭКГ», способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

В соответствии с п.7 ст.7 Федерального закона «О рекламе», не допускается реклама товаров, производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Согласно представленной ООО «Клиника «Доктор рядом» копии лицензии и приложения на осуществления медицинской деятельности №ЛО-22-01-004375 от 02.12.2016г. следует, что деятельность по проведению «записи и интерпретации ЭКГ» в лицензии не заявлена.

Федеральным законом «О рекламе» установлены специальные требования к рекламе медицинских услуг.

Согласно части 7 статьи 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.

Рекламируемые услуги «врачебный консультативный прием», «Вызов врача на дом», «забор анализов: ОКА, БХА», «постановка инъекций (в/в, в/м, п/к)», «запись и интерпретация ЭКГ» относятся к медицинским услугам в силу следующего.

Согласно номенклатуре медицинских услуг, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011г. №1664н к медицинским услугам относятся:

- прием (осмотр, консультация) врача-терапевта первичный (В01.047.001), прием (осмотр, консультация) врача-терапевта повторный (В01.047.002);
- прием (осмотр, консультация) врача-эндокринолога первичный (В01.058.001),

- прием (осмотр, консультация) врача-эндокринолога повторный (B01.058.002);
- прием (осмотр, консультация) врача-психиатра первичный (B01.035.001), прием (осмотр, консультация) врача-психиатра повторный (B01.035.002);
- прием (осмотр, консультация) врача-невролога первичный (B01.023.001), прием (осмотр, консультация) врача-невролога повторный (B01.023.002);
- прием (осмотр, консультация) врача-кардиолога первичный (B01.015.001), прием (осмотр, консультация) врача-кардиолога повторный (B01.015.002);
- прием (осмотр, консультация) врача-онколога первичный (B01.027.001), прием (осмотр, консультация) врача-онколога повторный (B01.027.002);
- прием (осмотр, консультация) врача-психотерапевта первичный (B01.034.001), прием (осмотр, консультация) врача-психотерапевта повторный (B01.034.002);
- взятие крови из пальца (A11.05.001);
- взятие крови из артерии (A11.12.007);
- взятие крови из периферической вены (A11.12.009);
- взятие крови из центральной вены (A11.12.13);
- внутривенное введение лекарственных препаратов (A11.12.003);
- внутримышечное введение лекарственных препаратов (A11.02.002);
- подкожное введение лекарственных препаратов (A11.01.002);
- расшифровка, описание и интерпретация электрокардиографических данных (A05.10.004);
- описание и интерпретация рентгенографических изображений (A06.30.002);
- описание и интерпретация компьютерных томограмм (A06.30.002.001).

Таким образом, рекламируемые услуги «врачебный консультативный прием», «Вызов врача на дом», «забор анализов: ОКА, БХА», «постановка инъекций (в/в, в/м, п/к)», «запись и интерпретация ЭКГ» являются медицинскими, следовательно, рассматриваемая реклама должна сопровождаться предупреждением, предусмотренным ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

Министерство здравоохранения Алтайского края на запрос антимонопольного органа сообщило, что рекламируемый объект «запись и интерпретация ЭКГ» относится к медицинской услуге, которая может оказываться при наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности по функциональной диагностике. Считают, что указанная услуга может оказываться в рамках лицензии по кардиологии в случае возникновения неотложных состояний врачом-кардиологом, но тогда она не должна быть указана в рекламе и прейскуранте.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) на реализацию которых

требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В лицензии №ЛО-22-01-004375 от 02.12.2016г. не указаны сведения о деятельности по проведению функциональной диагностики.

Согласно информации, представленной директором ООО «Клиника «Доктор рядом» реклама «Доктор рядом клиника Ваше здоровье в наших руках! - Врачебный консультативный прием –вызов врача на дом –выдача листа нетрудоспособности –забор анализов: ОКА, БХА –дневной стационар –постановка инъекций (в/в, в/м, п/к) –запись и интерпретация ЭКГ тел.: 8 (38532) 4-65-00 8-913-096-00-72» изготовлена по его инициативе и распространяется в интересах Общества.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, признается, согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащей.

08.08.2017г. Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе признала ненадлежащей наружную рекламу медицинских услуг, так как в ней нарушены требования п.7 ст.7, ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе». ООО «Клиника «Доктор рядом» признано нарушившим требования п.7 ст.7, ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» несет как рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, так и рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п.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 со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно статье 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.

Статьей 91 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что в обществе с ограниченной ответственностью создается исполнительный орган (коллективный и (или) единоличный), осуществляющий текущее руководство его

деятельностью и подотчетный общему собранию его участников.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 19.05.2017г. единственным учредителем и директором ООО «Клиника «Доктор рядом» является З<...>.

Установлено, что должностным лицом – директором ООО «Клиника «Доктор рядом» З<...> при размещении и распространении ненадлежащей рекламы медицинских услуг на фасаде здания по адресу: г. Новоалтайск, ул.22 Партсъезда, дом 5, помещение Н4, (слева от входа в клинику «Доктор рядом»), нарушены требования п.7 ст.7, ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе», что является правонарушением, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.5 ст.14.3 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.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренная ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности

Должностным лицом – директором ООО «Клиника «Доктор рядом» З<...> при размещении и распространении наружной рекламы медицинских услуг, не были предприняты зависящие от него меры по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных требований п.7 ст.7, ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе», при рассмотрении дела не установлены.

Следовательно, вина должностного лица - директора ООО «Клиника «Доктор рядом» З<...> в совершении правонарушений, предусмотренных ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении, в том числе протоколом об административном правонарушении №22 от 05.09.2017г.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренная ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе.

Непринятие должностным лицом - директором ООО «Клиника «Доктор рядом» З<...> при размещении и распространении наружной рекламы медицинских услуг должных мер по соблюдению требований п.7 ст.7, 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.

Установлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность и предусмотренные ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно: признание вины и раскаяние лица, совершившего административное правонарушение, а также добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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.

Пунктом 10 Федерального закона от 29.12.2015 N 408-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» установлено, что до 1 августа 2016 года для отнесения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства и для отнесения их к категориям субъектов малого и среднего предпринимательства применяются условия, установленные статьей 4 Федерального закона от 24 июля 2007 года N 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (в редакции, действовавшей до дня вступления в силу настоящего Федерального закона).

Согласно ст. 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности

работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно сведениям из Реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, опубликованного на сайте Федеральной налоговой службы России (<https://rmsp.nalog.ru/>), ООО «Клиника «Доктор рядом» относится к категории – микропредприятие.

Таким образом, ООО «Клиника «Доктор рядом» соответствует указанным условиям отнесения к категории субъектов малого и среднего предпринимательства - малое предпринимательство.

Согласно части 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.

Должностное лицо- директор ООО «Клиника «Доктор рядом» З<...> впервые совершил нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности

государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что должностное лицо - директор ООО «Клиника «Доктор рядом» З<...> является работником субъекта малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене 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.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать виновным должностное лицо - директора ООО «Клиника «Доктор рядом» З<...> в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

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 районный 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.

Руководитель управления

Государственный советник РФ 2 класса

С.С. Поспелов