

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/14.3-125/2024 об административном правонарушении

02.05.2024г.

г. Горно-Алтайск

ул. Ленина, 226 стр.2

Я, временно исполняющая обязанности руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай <...>, рассмотрев протокол от 17.04.2024г. и материалы дела № 004/04/14.3-125/2024 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица – директора ООО «ЭС» <...> по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛА:

Дело рассматривается в УФАС по РА (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, стр. 2) в отсутствие <...>.

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 данного Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Сведения о надлежащем извещении лица имеются в материалах дела.

Событие административного правонарушения и его квалификация.

Комиссия УФАС по РА по итогам рассмотрения дела №004/05/24-54/2024 признала в действиях ООО «ЭС» нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), в связи с распространением ненадлежащей рекламы:

«Стоматология ул. Чорос-Гуркина 39/6 WS 8(38822)20-553 8-903-919-5335 * Ортодонтия * Детская стоматология * Лечение под наркозом * Хирургия * Имплантация» (баннер, находящийся по адресу г. Горно-Алтайск, ...).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона 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.

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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Закона о рекламе).

Из определения понятия «реклама» следует, что для признания информации рекламой она должна одновременно выполнять несколько условий, а именно:

- быть распространенной любым способом, в любой форме;
- быть адресованной неопределенному кругу лиц;
- быть направленной на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В данной норме под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Вышеуказанная информация содержит следующие признаки рекламы:

- распространена посредством размещения на рекламной конструкции;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — услугам стоматологической клиники «WS»: ортодонтии, детской стоматологии, лечению под наркозом, хирургии, имплантации, формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Учитывая вышеизложенное, указанная информация является рекламой.

В силу пункта 4 части 1 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Закон № 323-ФЗ) медицинская услуга – это медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В рассматриваемой рекламе указаны следующие услуги: ортодонтия, детская стоматология, лечение под наркозом, хирургия, имплантация.

Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н утверждена Номенклатура медицинских услуг, согласно которой к медицинским услугам относятся, в том числе следующие услуги:

- удаление зуба (A16.07.001);
- восстановление зуба пломбой (A16.07.002);
- пломбирование корневого канала зуба (A16.07.008);
- протезирование зуба с использованием имплантата (A16.07.006);
- ортодонтическая коррекция (A16.07.028).

Системный анализ приказа Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» позволяет сделать вывод, что рекламируемые услуги «ортодонтия», «детская стоматология», «лечение под наркозом», «хирургия», «имплантация» являются медицинскими услугами.

На территории Российской Федерации порядок и условия рекламирования лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники определены статьей 24 Закона о рекламе.

В силу части 7 статьи 24 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 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 данной 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.

Деятельность по указанному в рекламе адресу осуществляет ООО «ЭС» (ОГРН ..., ИНН ..., юридический адрес: г. Горно-Алтайск, ...).

Согласно информации, размещенной на сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения (<https://roszdravnadzor.gov.ru/>), ООО «ЭС» выдана лицензия Л041-01169-04/00365546 от 02.10.2019г. на осуществление медицинской деятельности при оказании первичной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по анестезиологии и реаниматологии; рентгенологии; сестринскому делу; организации здравоохранения и общественному здоровью, эпидемиологии; ортодонтии; стоматологии ортопедической; стоматологии терапевтической; стоматологии хирургической; при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в условиях дневного стационара по анестезиологии и реаниматологии; стоматологии детской.

При рассмотрении дела №004/05/24-54/2024 установлено, что в вышеуказанной рекламе медицинских услуг отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, что указывает о нарушении части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «ЭС».

На основании части 4 статьи 38 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 рамках рассмотрения дела №004/05/24-54/2024 ООО «ЭС» представлена информация (вх. №921/24 от 04.03.2024г.), согласно которой факт размещения рассматриваемой рекламы с нарушением требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе Общество не отрицает. Макет рассматриваемой рекламы был оформлен согласно пожеланиям директора Общества, в связи с чем административную ответственность просят возложить на директора ООО «ЭС» <...>. Вину признает в полном объеме.

Согласно части 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.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ №ЮЭ9965-24-33405374 от 25.03.2024г. директором ООО «ЭС» (ОГРН ..., ИНН ...) с 16.03.2018г. является <...>.

В соответствии с выпиской из приказа ООО «ЭС» от 16.03.2023г. №2 <...> назначена на

должность директора ООО «ЭС», с возложением на нее обязанностей главного бухгалтера сроком на 5 лет.

17.04.2024г. главным специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай <...> в отношении должностного лица, директора ООО «ЭС» <...> по данному факту нарушения составлен протокол об административном правонарушении по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ. В ходе составления протокола <...> не дала никаких пояснений.

Вина должностного лица, директора ООО «ЭС» <...> состоит в нарушении части 7 статьи 24 Закона о рекламе, в связи с отсутствием в распространяемой рекламе **«Стоматология ул. Чорос-Гуркина 39/6 WS 8(38822)20-553 8-903-919-5335 * Ортодонтия * Детская стоматология * Лечение под наркозом * Хирургия * Имплантация»** предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Таким образом, директор ООО «ЭС» <...> совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Состав административного правонарушения объективно подтверждается материалами дела об административном правонарушении №004/04/14.3-125/2024.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность (п.7 ч.1 ст. 4.2 КоАП РФ), установлено исполнение ООО «ЭС» предписания об устранении нарушения рекламного законодательства по делу № 004/05/24-54/2024.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в распространении ненадлежащей рекламы, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы, а также нарушает права неопределенного круга лиц, в связи с чем рассматриваемое правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

Согласно ч. 1 ст. 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.

В соответствии с ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ 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.

Согласно ч. 3 ст. 3.4 КоАП РФ в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II данного Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 данного Кодекса.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ 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 данного 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 данного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

В силу ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 14.56, 15.21, 15.27.3, 15.30, 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, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 данного Кодекса.

Отсутствие хотя бы одного из приведенных условий исключает предусмотренную статьей 4.1.1 КоАП РФ возможность замены назначенного постановлением административного органа административного наказания в виде административного штрафа предупреждением.

В УФАС по РА документы, свидетельствующие о причинении вреда или возникновении 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 о наличии имущественного ущерба в результате совершенного административного правонарушения, отсутствуют.

В УФАС по РА отсутствуют доказательства того, что в течение года, предшествующего дате вынесения настоящего постановления, <...> была подвергнута административному наказанию, в том числе по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Таким образом, учитывая все обстоятельства дела № 004/04/14.3-125/2024 об административном правонарушении, прихожу к выводу о наличии оснований для применения к <...> части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, предусматривающей замену штрафа на предупреждение.

Руководствуясь статьями 2.4, 4.1.1, 4.2, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо, директора ООО «ЭС» <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, а именно за распространение ненадлежащей рекламы стоматологической клиники «WS», которая не соответствует требованиям части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и назначить ей наказание в виде

предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и статьей 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке (Горно-Алтайский городской суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.