

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №14

о назначении административного наказания по делу №2-АДМ

об административном правонарушении

17.01.2018г.

г. Курган

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области Белова А.В., рассмотрев на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ) и в порядке, установленном статьей 29.7 КоАП РФ, протокол об административном правонарушении №2 и другие материалы дела об административном правонарушении №2-АДМ, возбужденного в отношении юридического лица - ООО «ДИАМЕД» (адрес: 640023, г. Курган, 2 микрорайон, д. 9/V, ИНН 4501129041, ОГРН 1074501002146 дата регистрации в качестве юридического лица: 22.03.2007г), в присутствии директора ООО «Диамед» Д. М. В.,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 28.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении №2-АДМ возбуждено 17.01.2018 года. Основанием для составления протокола об административном правонарушении №2-АДМ явилось решение по делу Р-58/2017 Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области.

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо приходит к следующим выводам относительно подлежащих согласно статьи 26.1 КоАП РФ выяснению обстоятельств.

Из имеющихся материалов дела усматривается состав административного правонарушения.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России) рассмотрено дело №Р-58/2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

По результатам рассмотрения указанного дела установлено

следующее.

На сайте ООО «Хотей» в августе – сентябре 2017 года размещалась информация рекламного характера о проведении ООО «ДИАМЕД» акции на следующих условиях: «Гинекологическое УЗИ в медицинской клинике «ДИАМЕД» в Кургане. Цена без скидки 580 рублей, скидка 50%». При этом, в описании условий акции размещалась информация о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалиста. Вместе с тем визуальный осмотр не позволил установить пространство рекламного модуля которое занимает указанная информация.

Особенности размещения рекламы медицинских услуг, методов профилактики, диагностики, лечения регламентированы статьей 24 Федерального закона от 13.03.2006г №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

Так, часть 7 статьи 24 Закона о рекламе предусматривает, что 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).

Пунктом 4 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» закреплено понятие медицинской услуги. Так, медицинская услуга это медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 №1664н утверждена номенклатура медицинских услуг.

Названным Приказом №1664н от 27.12.2011г ультразвуковая

диагностика отнесена к медицинским услугам.

Таким образом, реклама названных услуг должна сопровождаться обязательным предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, а также предупреждением о получении консультации специалистов, при этом указанное предупреждение должно составлять не менее 5% от всей рекламной площади.

ООО «Хотей» использует сайт <https://zabiray.center> для размещения информации о скидках, бонусах, акциях, проводимых хозяйствующими субъектами на территории Курганской области, принадлежащий на праве собственности учредителю ООО «Хотей» С. Е.В.

Курганским УФАС России установлено, что между ООО «Хотей» и ООО «ДИАМЕД» заключен договор на оказание услуг №8504/2017/11 от 08.06.2017г предметом которого явилось размещение рекламной акции на сайте забирай.центр на 1 месяц общей стоимостью 3000 рублей. При этом договором определено, что содержание рекламного материала и формат рекламных кампаний определяются сторонами дополнительно в спецификации услуг. Оказанные ООО «Хотей» услуги оплачены ООО «ДИАМЕД», что подтверждается представленными в материалы дела копией платежного поручения №292 от 04.09.2017г и актом сверки взаимных расчетов за период от 01.01.2017 -04.09.2017г между ООО «ДИАМЕД» и ООО «Хотей» по договору.

Представители ООО «Хотей» сообщили, что рекламные модули о проведении рассматриваемой акции не могут быть представлены по причине их отсутствия. В бумажном либо в виде какого – либо электронного носителя рекламные модули не утверждались. Информация, размещаемая на сайте, формируется и редактируется непосредственно на самом интернет ресурсе на правах администратора сайта. Далее до выхода в открытый доступ данной информации ООО «Хотей» представляет заказчику ссылку на размещенную информацию. Заказчик переходит по данной ссылке, смотрит материал и утверждает размещенную информацию в представленном или ином варианте, после чего администратор сайта запускает данную информацию в открытый доступ до момента завершения акции. При этом представленный для обозрения заказчику материал может впоследствии, в том числе и в ходе проведения акции, редактироваться и значительно отличаться от

первоначального варианта. Все переговоры о размещении информации на сайте ООО «Хотей» ведутся устно.

Представители Общества затруднились пояснить точный период проведения акции, а также содержание рекламного модуля в период их размещения на сайте <https://zabiray.center> в виде доступном для обозрения всем посетителям сайта.

Исходя из доводов ООО «Хотей», информация на сайте подлежит регулярному редактированию, в этой связи невозможно установить в каком виде она была доступна для обозрения заявителю и посетителям сайта в момент ее размещения для всеобщего обозрения. Рекламные модули, подлежащие размещению на сайте, равно как и все изменения в них не подлежат хранению и не могут быть представлены в Курганское УФАС России.

Рекламный модуль, подлежащий размещению на сайте <https://zabiray.center>, а также предполагаемые изменения в него, в виде доступном для обозрения, сторонами названного договора не представлены.

В соответствии со статьей 12 Закона о рекламе рекламные материалы или их копии, в том числе все вносимые в них изменения, а также договоры на производство, размещение и распространение рекламы должны храниться в течение года со дня последнего распространения рекламы или со дня окончания сроков действия таких договоров, кроме документов, в отношении которых законодательством Российской Федерации установлено иное.

Таким образом, действия ООО «ДИАМЕД», выразившиеся в нарушении сроков хранения рекламных материалов привели к невозможности оценки действий рекламодателя и рекламодателя на предмет соответствия нормам Закона о рекламе, поскольку данным лицом не соблюдены обязательные требования к хранению рекламных материалов, установленные вышеназванной нормой права.

Частью 4 статьи 38 Закона о рекламе закреплено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных [статьей 12](#) настоящего Федерального закона.

Несоблюдением ООО «ДИАМЕД» обязательных требований статьи 12 Закона о рекламе созданы неустранимые препятствия Комиссии Курганского УФАС России к рассмотрению дела Р-58/2017 и установлению фактических обстоятельств дела, в том числе установления наличия (отсутствия) события нарушения части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Согласно части 1 статьи 2.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту — КоАП РФ) юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II КоАП РФ.

Статьей 19.31. КоАП РФ установлена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем сроков хранения рекламных материалов или их копий, а также договоров на производство, размещение или распространение рекламы, установленных [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) о рекламе в виде административного штрафа на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Действиями ООО «ДИАМЕД» созданы препятствия Курганскому УФАС России для реализации возложенных на антимонопольный орган полномочий по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении законодательства о рекламе (пункт 6.4. Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом ФАС России от 23.07.2015 N 649/15).

Действия ООО «ДИАМЕД» по нарушению сроков хранения рекламных материалов является объективной стороной состава административного правонарушения статьи 19.31. КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения норм и правил, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их

соблюдению.

ООО «ДИАМЕД» имело возможность обеспечить хранение рекламных материалов, но игнорировало данную возможность.

Субъектом правонарушения является юридическое лицо: ООО «ДИАМЕД» (адрес: 640023, г. Курган, 2 микрорайон, д. 9/V, ИНН 4501129041, ОГРН 1074501002146 дата регистрации в качестве юридического лица: 22.03.2007г).

Место совершения административного правонарушения: Курганская обл., г. Курган.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении в отношении ООО «ДИАМЕД» не установлены (ст.24.5 КоАП РФ).

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, является не установлено (п. 2 ч. 1 ст. 4.2. КоАП РФ)

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

Согласно части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ 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 выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 17.01.2018г ООО «ДИАМЕД» включено в указанный реестр с 01.08.2016г.

В соответствии с частью 2 статьи 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 части 3 статьи 3.4 КоАП РФ 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со [статьей 4.1.1](#) настоящего Кодекса.

Руководствуясь статьями 2.1, 3.4, 3.5, 4.1.1, ст. 19.31, 23.48, 24.5, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать ООО «ДИАМЕД» виновным в совершении административного правонарушения статьи 19.31 КоАП РФ.
2. Наказание в виде административного штрафа в соответствии с частью 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ заменить на предупреждение.

*В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и части 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в течение **десяти суток** 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, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.