П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о вынесении предупреждения по делу № 190 р-17/78-04-2017р

об административном правонарушении

«28» декабря 2017 г. **г. Киров**

Заместитель руководителя – начальник отдела товарных рынков и естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <…> рассмотрев протокол № 190р-17/78-04-2017р от 28.12.2017, в отношении юридического лица - ООО «Глория» (ИНН 4345270661, КПП 434501001) в связи с нарушением ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»),

У С Т А Н О В И Л:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 78/04-2017р (резолютивная часть решения оглашена 21.12.2017; в полном объеме изготовлено 25.12.2017) признана ненадлежащей реклама следующего содержания: *«Не забывайте о профилактике Лечение и протезирование зубов»*, сопровождаемая изображениями улыбающихся женщин, размещенная на фасаде здания по адресу: <…>, с использованием электронного светового табло, в отсутствии предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию или получения консультации специалистов, поскольку она нарушает требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства РФ о рекламе, в соответствии со статьей 33 Федерального закона «О рекламе», Кировским УФАС России было установлено, что на фасаде здания по адресу: <…>, размещена информация с использованием электронного светового табло следующего содержания: *«Не забывайте о профилактике* <…>*Лечение и протезирование зубов»*, сопровождаемая изображениями улыбающихся женщин (акт фиксации от 25.10.2017).

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная на фасаде здания по адресу: <…>следующего содержания: *«Не забывайте о профилактике* <…>*Лечение и протезирование зубов»*, является общедоступной для восприятия неопределенного круга лиц (пешеходов, идущих вблизи нахождения

рекламного табло, водителей), поскольку распространена посредством наружной рекламы, направлена на привлечение внимания потребителей к объекту рекламирования – медицинским услугам, оказываемым в стоматологии <…>способствует формированию интереса к рекламируемым услугам и их продвижению на рынке, и по своему содержанию является рекламой.

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, которое должно составлять не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Требования статьи 24 Федерального закона «О рекламе» распространяются на рекламу лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий. Соответственно для квалификации нарушения по указанной статье Федерального закона необходимо установить, что объектом рекламирования являются медицинские услуги.

Согласно п. 46 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (далее - Закон о лицензировании) медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково") подлежит лицензированию.

Частью 2 ст. 12 Закона о лицензировании предусмотрено, что положениями о лицензировании конкретных видов деятельности устанавливаются исчерпывающие перечни выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности.

Положение о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково") утверждено Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 N 291 (далее - Положение о лицензировании).

В соответствии с п. 3 Положения о лицензировании медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно Приложению к Положению о лицензировании. Услуги по рентгенологии входят в Перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, так как содержатся в Приложении к Положению о лицензировании.

Услуги по протезированию зубов включены в перечень услуг, относящихся к медицинским, утвержденным приказом Минздравсоцразвития РФ от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг».

ООО «Глория» имеет лицензию на осуществление медицинской деятельности <…>при оказании, в том числе первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по стоматологшии ортопедической, стоматологии терапевтической.

Таким образом, протезирование зубов является медицинской услугой, следовательно, реклама должна сопровождаться предупреждением, установленным ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Кировским УФАС России установлено, что информация, размещенная на фасаде здания по адресу: <…>, следующего содержания: *«Не забывайте о профилактике* <…>*Лечение и протезирование зубов»*, не содержит предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию или получения консультации специалистов, следовательно,

она размещена с нарушением части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

С учетом названных обстоятельств и положений ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», следует признать, что рассматриваемая реклама не отвечает требованиям данного закона.

В соответствии с ч. 6 и ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 7 ст. 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).

Согласно договору аренды нежилого помещения от 02.01.2016 ООО «Глория» передано во временное возмездное пользование нежилое помещение, расположенное по адресу: г<…>.

Согласно письменным пояснениям спорная рекламная информация была изготовлена ООО «Формат- Сити» по заказу ООО «Глория», <…>.

В рассматриваемом случае ООО «Глория» является рекламодателем и рекламораспростанителем вышеуказанной рекламы.

Решением установлено, что ООО «Глория», являясь лицом, определившим объект рекламирования и лицом, распространившим спорную информацию, является рекламодателем и рекламораспространителем по смыслу Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

На основании ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола юридическое лицо – ООО «Глория» извещено надлежащим образом. Протокол составлен и рассмотрен в присутствии законного представителя ООО «Глория» <…>который факт нарушения признал.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 25.10.2017 (дата размещения рекламы на фасаде здания по адресу: <…>с использованием электронного светового табло следующего содержания: *«Не забывайте о профилактике* <…> *Лечение и протезирование зубов»)*.

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ является установленный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в действиях юридического лица ООО «Глория», выразившийся в определении содержания и распространении рекламы на фасаде здания по адресу: <…>с использованием электронного светового табло следующего содержания: *«Не забывайте о профилактике* <…>*Лечение и протезирование зубов»*, нарушающей требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы медицинских услуг.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия юридического лица ООО «Глория» по определению содержания и распространению спорной рекламы в нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Субъектом административного правонарушения является рекламодатель и рекламораспространитель - юридическое лицо ООО «Глория», которое определило содержание и распространило рекламу на фасаде здания по адресу: <…>с использованием электронного светового табло следующего содержания: *«Не забывайте о профилактике* <…>*Лечение и протезирование зубов»*, сопровождаемую изображениями улыбающихся женщин.

При установлении субъективной стороны административного правонарушения следует учитывать разъяснения Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях", а именно: при рассмотрении дел об административных правонарушениях понятие вины юридических лиц раскрывается в части 2 статьи 2.1 КоАП РФ (пункт 16.1).

Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

В данном случае установлено, что у ООО «Глория» имелась возможность для соблюдения требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, Кировское УФАС России считает, что рассматриваемое правонарушение произошло по вине ООО «Глория».

Место и время совершения административного правонарушения: место размещения рекламной информации следующего содержания: *«Не забывайте о профилактике* <…> *Лечение и протезирование зубов»*, сопровождаемой изображениями улыбающихся женщин, место размещения: фасад здания по адресу: <…>время: 25.10.2017 (дата акта фиксации рекламы).

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения законодательства РФ о рекламе. Факты, изложенные в протоколе № 190р-17/78-04-2017р от 28.12.2017 об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 78/04-2017р.

В соответствии со ст. 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.

Таким образом, совершенные юридическим лицом ООО «Глория» действия по определению содержания и распространению рекламы следующего содержания: *«Не забывайте о профилактике <…>Лечение и протезирование зубов»*, в нарушение требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих обстоятельств установлено совершение административного правонарушения впервые. В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

В соответствии с частью 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 части 1, 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

Поскольку согласно информации на сайте <…>/ ООО «Глория» включено в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст.14.3 КоАП РФ, совершено Обществом впервые, с учетом отсутствия оснований, установленных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным применить к Обществу меру ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь ст. 3, ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л:

1. Признать юридическое лицо - ООО «Глория» (ОГРН 1104345000374, ИНН 4345270661) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к юридическому лицу - ООО «Глория» (ОГРН 1104345000374, ИНН 4345270661) меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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 – начальник отдела

товарных рынков и естественных монополий <>