Юрисконсульту ГБУЗ

«Стоматологическая поликлиника

Ейского района»

_____

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-1519/2024

15 апреля 2024 г. **г. Краснодар**

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю _____, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-1519/2024, возбужденного в отношении юрисконсульта ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района» _____протоколом Краснодарского УФАС России от 01.04.2024 г. об административном правонарушении по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ по факту распространения 11.05.2023 г. ненадлежащей рекламы в эфире радиовещания СМИ Радиоканала «РАД-ЕТВ», с нарушением ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее- Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие лица, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.3-1519/2024 - юрисконсульта ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района» _____

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, а также в связи с поступившим заявлением Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Южному Федеральному округу (вх. № _____г.) о признаках нарушения законодательства о рекламе, Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю сообщает следующее.

Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Южному Федеральному округу было проведено плановое систематическое наблюдение в отношении выпуска радиоканала «РАД-ЕТВ» (свидетельство о регистрации СМИ от 08.08.2012 г. серия ЭЛ № ТУ 23-00943), вышедшего в свет 11.05.2023 г.

В результате анализа Записи эфира установлено, что в эфире данного СМИ распространяется реклама медицинских услуг, в том числе методов профилактики,

диагностики, лечения и медицинской реабилитации:

- *«Стоматологическая поликлиника Ейского района приглашает на льготное зубопротезирование бесплатно и без очереди жителей Краснодарского края, имеющих удостоверение: ветеран труда, труженик тыла, жертва политических репрессий, ветеран вооружённых сил, достигших пенсионного возраста, при отсутствии жевательной функции более 50%. При себе иметь 2 паспорт, пенсионное удостоверение, документ, подтверждающий льготу, СНИЛС и предварительно пройти осмотр у заведующего ортопедическим отделением. Граждане, воспользовавшиеся данной льготой ранее, не в текущем году, при необходимости могут заменить протезы, корректировать их, а в случае потери или поломки, восстановить. Улица Розы Люксембург, 17. Телефоны: _____. Также стоматологическая поликлиника Ейского района оказывает услуги по установке зубных имплантов и их протезированию на платной основе»* (время выхода в эфир 07:42:43, 09:44:17, 10:59:16, 11:58:57, 13:46:03, 15:44:58, 17:00:18, 19:01:36);

- *«Стоматологическая клиника «Дента-Юг» совместно с компанией «МесАйкор» единственная в Ейске производит коронки и виниры из диоксида циркония – экологически чистого и полностью биосовместимого материала высокой прочности. Протезирование любой сложности с «Дента-Юг» – это гарантия сто процентного качества. При протезировании безметалловыми коронками временные коронки в подарок. «Дента-Юг» на Победы, 60. Запись по телефону: _____или на сайте дентаюг.рф. «Дента-Юг» – улыбайтесь вместе с нами! Лицензия за номером ЛО 23 01 01 05 86 от 4 октября 2016 года»* (время выхода в эфир 07:57:15, 15:05:02);

- *«Стоматологическая клиника «Дента-Юг» оказывает услуги по дентальной имплантации, лечению, удалению зубов, все виды протезирования. Осмотр, консультация, диагностика – бесплатно. Стоматологическая клиника «Дента-ЮГ», Победы, 60. Запись по телефону: _____или на сайте www.дентаюг.рф»* (время выхода в эфир 08:54:23);

- *«Хочешь почувствовать себя голливудской звездой? Инновационный аппарат «Хайдрафэшл» – это топовая процедура звёзд Голливуда. Теперь она доступна в клинике «Дента-Юг». «Хайдрафэшл» – это 8 уходовых процедур в одном аппарате и лечение проблемной кожи в одном месте. Поверхностное и глубокое очищение, пилинги, антиоксидантная терапия и увлажнение, индивидуальный подход. «Дента-Юг» – клиника эстетической косметологии, улица Победы, 60. Запись по телефону: _____»* (время выхода в эфир 09:57:15, 12:57:40), в отсутствии предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

По вышеуказанному факту было возбуждено дело № 023/05/24-3162/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителя ООО «Телерадиокомпания «Ейск-ТВ» и рекламодателей ООО «Дента-ЮГ» и ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района».

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 20.09.2023 г. (в полном объеме: 20.09.2023 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей.

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

К заявлению, в качестве подтверждения, была приложена запись эфира радиоканала «РАД-

ЕТВ» от 11.05.2023 г. на материальном носителе (в деле).

В результате анализа Записи эфира установлено, что в эфире данного СМИ распространяется реклама медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, содержания:

- *«Стоматологическая поликлиника Ейского района приглашает на льготное зубопротезирование бесплатно и без очереди жителей Краснодарского края, имеющих удостоверение: ветеран труда, труженик тыла, жертва политических репрессий, ветеран вооружённых сил, достигших пенсионного возраста, при отсутствии жевательной функции более 50%. При себе иметь 2 паспорт, пенсионное удостоверение, документ, подтверждающий льготу, СНИЛС и предварительно пройти осмотр у заведующего ортопедическим отделением. Граждане, воспользовавшиеся данной льготой ранее, не в текущем году, при необходимости могут заменить протезы, корректировать их, а в случае потери или поломки, восстановить. Улица Розы Люксембург, 17. Телефоны: _____. Также стоматологическая поликлиника Ейского района оказывает услуги по установке зубных имплантов и их протезированию на платной основе»* (время выхода в эфир 07:42:43, 09:44:17, 10:59:16, 11:58:57, 13:46:03, 15:44:58, 17:00:18, 19:01:36);

- *«Стоматологическая клиника «Дента-Юг» совместно с компанией «МесАйкор» единственная в Ейске производит коронки и виниры из диоксида циркония – экологически чистого и полностью биосовместимого материала высокой прочности. Протезирование любой сложности с «Дента-Юг» – это гарантия сто процентного качества. При протезировании безметалловыми коронками временные коронки в подарок. «Дента-Юг» на Победы, 60. Запись по телефону_____или на сайте дентаюг.рф. «Дента-Юг» – улыбайтесь вместе с нами! Лицензия за номером ЛО 23 01 01 05 86 от 4 октября 2016 года»* (время выхода в эфир 07:57:15, 15:05:02);

- *«Стоматологическая клиника «Дента-Юг» оказывает услуги по дентальной имплантации, лечению, удалению зубов, все виды протезирования. Осмотр, консультация, диагностика – бесплатно. Стоматологическая клиника «Дента-ЮГ», Победы, 60. Запись по телефону: _____или на сайте www.дентаюг.рф»* (время выхода в эфир 08:54:23);

- *«Хочешь почувствовать себя голливудской звездой? Инновационный аппарат «Хайдрафэшл» – это топовая процедура звёзд Голливуда. Теперь она доступна в клинике «Дента-Юг». «Хайдрафэшл» – это 8 уходовых процедур в одном аппарате и лечение проблемной кожи в одном месте. Поверхностное и глубокое очищение, пилинги, антиоксидантная терапия и увлажнение, индивидуальный подход. «Дента-Юг» – клиника эстетической косметологии, улица Победы, 60. Запись по телефону: _____»* (время выхода в эфир 09:57:15, 12:57:40), в отсутствие предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Реклама, вышеуказанного содержания полностью соответствует законодательному определению понятия "реклама", закрепленному в ст. 3 Федерального закона "О рекламе", является публичной, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к медицинским услугам: Стоматологической клиники «Дента-Юг», а также способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

В соответствии с ч. 7 ст. 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 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.

Таким образом, реклама медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов и быть продолжительностью не менее, чем три секунды.

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из письменных объяснений ООО «Телерадиокомпания «Ейск-ТВ». (вх. № _____г.) следует, что рекламодателем рекламы: - *«Стоматологическая поликлиника Ейского района приглашает на льготное зубопротезирование бесплатно и без очереди жителей Краснодарского края, имеющих удостоверение: ветеран труда, труженик тыла, жертва политических репрессий, ветеран вооружённых сил, достигших пенсионного возраста, при отсутствии жевательной функции более 50%. При себе иметь 2 паспорт, пенсионное удостоверение, документ, подтверждающий льготу, СНИЛС и предварительно пройти осмотр у заведующего ортопедическим отделением. Граждане, воспользовавшиеся данной льготой ранее, не в текущем году, при необходимости могут заменить протезы, корректировать их, а в случае потери или поломки, восстановить. Улица Розы Люксембург, 17. Телефоны: _____. Также стоматологическая поликлиника Ейского района оказывает услуги по установке зубных имплантатов и их протезированию на платной основе»* (время выхода в эфир 07:42:43, 09:44:17, 10:59:16, 11:58:57, 13:46:03, 15:44:58, 17:00:18, 19:01:36), является ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района» (юридический адрес: _____).

Кроме того, был предоставлен договор № 01/23 1-03 от на оказание рекламно-информационных услуг на телеканале «Ейск ТВ» и (или) в эфире радио «Ретро FM Ейск» от 12.01.2023 г. в котором прописано, что рекламист не несет ответственности за ошибки, допущенные в рекламе самим Рекламодателем, либо по вине Рекламодателя.

Согласно пункту 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района» (юридический адрес: _____).

В отношении «Дента-Юг» Краснодарским УФАС России возбуждено отдельное административное дело.

В соответствии с ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Согласно абз. 1 ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Вместе с тем, ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района», на запрос Краснодарского УФАС России (исх. № _____г.), представило сведения (вх. № _____г.) о должностном лице, ответственном за осуществление действий, связанных с распространением рекламы по радиовещанию СМИ Радиоканала «РАД-ЕТВ».

Согласно сведениям, представленным ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района» (вх. № _____г.) должностным лицом, ответственным за распространение вышеуказанной рекламы является юрисконсульт ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района» _____, назначенная на должность юрисконсульта ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района» приказом № _____г.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона "О рекламе", ненадлежащая реклама - реклама, соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 5 ст. 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.

Таким образом, действия юрисконсульта ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района» _____, выразившиеся в распространении ненадлежащей рекламы по радиовещанию СМИ Радиоканала «РАД-ЕТВ», с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Краснодарское УФАС России направило в адрес юрисконсульта ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района» _____уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ (исх. № _____г.).

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором _____ отправление было вручено адресату 27.02.2024 г.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении юрисконсультом ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района»

_____требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Субъект административного правонарушения – юрисконсульт ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района» _____

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Место совершения административного правонарушения – территория распространения СМИ радиоканала «РАД-ЕТВ» г. Ейск, Краснодарский край.

Время совершения административного правонарушения – 11.05.2023 г.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

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

Из разъяснений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащихся в пункте 18 Постановления Пленума от 02 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02 июня 2004 года № 10, введённый постановлением Пленума ВАС РФ от 20 ноября 2008 года № 60).

По смыслу статьи 2.9. КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Меры административной ответственности и правила их применения, устанавливаемые законодательством об административных правонарушениях, должны не только соответствовать характеру правонарушения, его опасности для защищаемых законом ценностей, но и обеспечивать учет причин и условий его совершения, а также личности правонарушителя и степени его вины, гарантируя тем самым адекватность порождаемых последствий для лица, привлекаемого к административной ответственности, тому вреду, который причинен в результате административного правонарушения, не допуская избыточного государственного принуждения и обеспечивая баланс основных прав индивида (юридического лица) и общего интереса, состоящего в защите личности, общества и государства от административных правонарушений устанавливаемые КоАП РФ размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения находящихся под защитой административно-деликтного законодательства запретов.

В рассматриваемом случае, юрисконсульт ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района» _____ при соблюдении той степени добросовестности, которая от него

требовалась в целях выполнения законодательно установленной обязанности, а также осуществления надлежащего контроля соблюдения законодательства о рекламе, мог не допустить совершения административного правонарушения.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя в совершенном правонарушении, прихожу к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с этим не допустимо применение статьи 2.9. КоАП РФ. Применение в рассматриваемом случае статьи 2.9. КоАП РФ не обеспечит адекватную защиту охраняемым общественным отношениям, а главное, не приведет к достижению установленной законом цели предупреждения совершения новых правонарушений.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу, что допущенное юрисконсультом ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района» _____правонарушение не может быть признано малозначительным.

С учетом всего вышеизложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

Согласно части 2 статьи 3.4 и статьи 4.11 КоАП: административное правонарушение совершено впервые, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, также административным правонарушением не причинено вреда или возникновение 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, и отсутствует имущественный ущерб.

Обстоятельств, препятствующих применению описанной выше нормы антимонопольным органом не установлено.

При рассмотрении дела № 023/04/14.3-1519/2024 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 023/04/14.3-1519/2024 установлена возможность замены административного, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ на предупреждение, согласно ч. 3 ст. 3.4 (в связи со вступлением в силу Закона № 290-ФЗ).

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 и ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь юрисконсульта ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника Ейского района» _____, к административной ответственности по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 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.

Заместителя руководителя управления _____