ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении наказания по делу об административном правонарушении

22 июля 2019 года **№ 039/04/14.3-455/2019** **г. Калининград**

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Калининградское УФАС России, Управление) Ш (г. Калининград, ул. Барнаульская, 4), рассмотрев протокол и другие материалы дела об административном правонарушении № 039/04/14.3-455/2019, возбужденного ведущим специалистом-экспертом правового отдела Калининградского УФАС России – К, по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отношении

ООО «Медэксперт Плюс»

(236022 г. Калининград, ул. Космонавта Леонова, д. 8;

ИНН 3906124956, ОГРН 1043902828584)

в отсутствие законного представителя лица, привлекаемого к административной ответственности, в присутствии защитника – З, действующей на основании доверенности от 17.01.2019,

УСТАНОВИЛА:

В Калининградское УФАС России поступили заявления С, М о размещении недостоверной рекламной информации на табличке у кассы оплаты медицинской организации по адресу: г. Калининград, ул. Леонова 8 «Медэксперт сеть семейных клиник» и на сайте (http://med-expert.ru/), следующего содержания: «Беременным предоставляется скидка в размере 15% (в т. ч. и на ПЦР – диагностику) при предъявлении обменной карты, оформленной в клинике Медэксперт» с нарушением, по мнению заявителя, требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

По результатам рассмотрения заявлений, решением Комиссии № 039/05/5-13/2019 от 14.02.2019, реклама, размещённая ООО «Медэксперт Плюс», признана ненадлежащей и нарушающей пункт 4 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

По итогам административного расследования 10.07.2019 в отсутствие законного представителя лица, привлекаемого к административной ответственности, составлен протокол об административном правонарушении по факту совершения ООО «Медэксперт Плюс» административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определением должностного лица Калининградского УФАС России от 10.07.2019 рассмотрение дела об административном правонарушении № 039/04/14.3-455/2019 назначено на 17.07.2019 в 10 часов 00 минут по адресу: г. Калининград, ул.

Барнаульская, 4, Калининградское УФАС России.

Копии указанных протокола и определения направлены лицу, привлекаемому к административной ответственности, на адрес электронной почты (office@mdx39.ru) 10.07.2019 и по месту нахождения заказным почтовым отправлением с уведомлением.

17.07.2019 защитником ООО «Медэксперт Плюс» З представлено ходатайство об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении. Ходатайство было удовлетворено, определением должностного лица Калининградского УФАС России рассмотрение дела об административном правонарушении отложено и назначено к рассмотрению на 22.07.2019 в 10 часов 00 минут по адресу: г. Калининград, ул. Барнаульская, 4, Калининградское УФАС России.

Копия указанного определения направлены лицу, привлекаемому к административной ответственности, на адрес электронной почты (office@mdx39.ru) 17.07.2019 и по месту нахождения заказным почтовым отправлением с уведомлением.

В назначенное время законный представитель лица, привлекаемого к административной ответственности, не явился, дело рассмотрено в присутствии защитника ООО «Медэксперт Плюс» З, действующей на основании доверенности от 17.01.2019, которой были представлены письменные объяснения по делу об административном правонарушении, а также:

1) ходатайство о приостановлении производства по делу об административном правонарушении;

2) ходатайство о привлечении к делу заявителя С;

3) ходатайство о привлечении заместителя главного врача ООО «Медэксперт плюс» Б, предложившего заявителю С скидку за предоставленные услуги.

Рассмотрев заявленные защитником ООО «Медэксперт Плюс» З ходатайства, принимаю решение об отказе в удовлетворении указанных ходатайств, поскольку те сведения, которые могут представить указанные лица, на которые ссылается защитник, представлены ранее в материалы дела и подтверждены документально, ввиду чего отсутствует необходимость в дополнительном исследовании представленной информации. Также не подлежит удовлетворению ходатайство о приостановлении производства по делу об административном правонарушении, поскольку нормами КоАП не предусмотрено законных оснований для приостановления производства по делу об административном правонарушении.

Заслушав защитника ООО «Медэксперт плюс», изучив протокол и материалы дела об административном правонарушении № 039/04/14.3-455/2019, нахожу вину ООО «Медэксперт Плюс» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в размещении ненадлежащей рекламы, в которой указывались не соответствующие действительности сведения установленной и доказанной, исходя при этом из следующего.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама – это 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.

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.

Пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе определяет, что объектом рекламирования является товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимание к которым направлена реклама, а пункт 3 статьи 3 – товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, под рекламой понимается определенная не персонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования.

Так, в случае размещения на сайте организации и на табличке у кассы оплаты медицинской организации информации, содержащей сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условий приобретения товара, такая информация также является рекламой, так как она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера и представляют интерес для неопределенного круга лиц и, соответственно, являются рекламой.

В рамках рассмотрения дела Комиссией установлено, что ООО «Медэксперт Плюс» разместило информацию на табличке у кассы оплаты медицинской организации по адресу: г. Калининград, ул. Леонова 8 «Медэксперт сеть семейных клиник», следующего содержания: «Беременным предоставляется скидка в размере 15% (в т. ч. и на ПЦР-диагностику) при предъявлении обменной карты, оформленной в клинике Медэксперт».

Исходя из вышеуказанного, содержащаяся на табличке у кассы оплаты медицинской организации «Медэксперт», является рекламной.

Из представленной Заявителем информации следует, что 29.11.2018 она встала на учет по ведению беременности в клинике «Медэксперт», в связи с тем, что в рекламной информации на сайте клиники в разделе «цены и услуги» было указано: «беременным при оформлении обменной карты в клинике, предоставляется скидка в размере 15% на обслуживание». 07.12.2018 при посещении клиники «Медэксперт», совершая оплату на кассе за прием врача, регистратор клиники ей отказал в предоставлении скидки, сославшись на ошибочную информацию, при этом, рядом висела табличка с информацией о предоставлении скидки беременным в размере 15%. 12.12.2018 Заявитель вновь обратилась на прием к врачу, за который также не была предоставлена скидка, при этом табличка с информацией о предоставляемой клиникой скидке беременным в размере 15%

также была.

Пунктом 3 Приказа ООО «Медицинский центр «Медэксперт» № 22-11/2018 от 22.11.2018, вступившего в силу с 01.12.2018, установлено следующее: «Беременным женщинам, оформившим обменную карту в сети клиник «Медэксперт», предоставляется скидка в размере 15% на услуги (в т. ч. и на ПЦР-диагностику)».

Согласно пункту 3 Приказа ООО «Медицинский центр «Медэксперт» № 10-12/2018 от 10.12.2018, вступившего в силу 10.12.2018, «беременным женщинам, оформившим обменную карту в сети клиник «Медэксперт», предоставляется скидка в размере 15 % на услуги (кроме услуг врача-акушера-гинеколога)».

29.11.2018 Заявитель оформила обменную карту в клинике «Медэксперт» по адресу г. Калининград, ул. Леонова 8.

Как следует из представленных материалов, 07.12.2018, 12.12.2018 Заявитель обращалась на приём к врачу акушеру-гинекологу, что подтверждается представленной на заседании Комиссии Обменной картой беременной № 3/091.

Вместе с тем, в материалах дела отсутствует и не представлено ООО «Медэксперт Плюс» доказательств о предоставлении Заявителю за приемы 07.12.2018, 12.12.2018 скидки в размере 15%. Скидки за указанные даты были предоставлены заявителю только 18.01.2019, после обращения с претензией к главному врачу ООО «Медэксперт Плюс».

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения, о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Согласно части 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Следовательно, не допускается размещение рекламной информации, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемой услуге и условиях её приобретения, а также содержатся не соответствующие действительности сведения, о размере скидок, тарифов и других условиях приобретения.

Сообщая потребителям не соответствующие действительности сведения, недостоверная реклама способна ввести их в заблуждение и нарушить охраняемые законом права или интересы. Рекламное объявление формирует интерес к товару или услуге и направлено на формирование у потребителей желания ими воспользоваться. Поэтому существенной является информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителя такой рекламой.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ООО «Медэксперт Плюс» разместил рекламу содержания: «Беременным предоставляется скидка в размере 15% (в т. ч. и на ПЦР-диагностику) при предъявлении обменной карты, оформленной в клинике Медэксперт» в медицинской организации «Медэксперт сеть семейных клиник» по адресу: г. Калининград, ул. Леонова 8.

Информация, размещенная в данной рекламе, содержит не соответствующие действительности сведения о порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара, поскольку при предъявлении обменной карты, оформленной в клинике «Медэксперт» сеть семейных клиник» и оплате оказанных медицинских услуг, скидка на услуги в размере 15% Заявителю предоставлена не была.

Материалами дела установлено, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Медэксперт Плюс».

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение статьи 18 Закона о рекламе, ответственность несет рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, вышеуказанная реклама, размещенная ООО «Медэксперт Плюс» нарушает требования, предусмотренные пунктом 4 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Закона о рекламе, что является нарушением части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Калининград, ул. Космонавта Леонова, д. 8.

Время совершения административного правонарушения: 07.12.2018, 12.12.2018.

По итогам рассмотрения дела № 039/04/14.3-455/2019 обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

К обстоятельствам, смягчающим административную ответственность ООО «Медэксперт Плюс» в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ, полагаю возможным отнести добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

Согласно статьи 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. Оценка деяния на предмет выявления его малозначительности – прерогатива правоприменителя, который при ее осуществлении не может руководствоваться произвольными подходами. При применении конкретной нормы, закрепленной в статье 2.9 КоАП РФ и прямо не

предусматривающей критерии оценки следует, прежде всего, принимать во внимание принципы и цели юридической ответственности. Обязателен комплексный анализ конкретной нормы в системном единстве с иными положениями законодательства, а также влияние допущенных нарушений на состояние общества.

Таким образом, малозначительность правонарушения может иметь место лишь при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении лица, привлеченного к административной ответственности, к исполнению своих обязанностей.

Наступление последствий или их отсутствие, с учетом формального состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, правового значения не имеют.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу о том, что допущенное ООО «Медэксперт Плюс» правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства – неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

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 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.

Правонарушение, совершенное ООО «Медэксперт Плюс» не содержит 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. Сведений о причинении имущественного ущерба гражданам также не имеется.

Согласно выписке сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства № ЮЭ9965-19-6206870 от 04.07.2019, ООО «Медэксперт Плюс» является малым предприятием.

ООО «Медэксперт Плюс» ранее к административной ответственности за нарушения законодательства о рекламе не привлекалось. Сведений о привлечении к административной ответственности за нарушения в сфере законодательства о рекламе в других субъектах Российской Федерации не имеется.

С учетом изложенных обстоятельств, считаю возможным в рассматриваемом случае применить статью 4.1.1 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 3 статьи 28, статьей 33 и частью 6 статьи 38 Закона о рекламе, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, а также частью 2 статьи 3.4 и частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать **общество с ограниченной ответственностью «Медэксперт Плюс»** (236022 г. Калининград, ул. Космонавта Леонова, д. 8; ИНН 3906124956, ОГРН 1043902828584) **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Административный штраф, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, заменить на **предупреждение.**

Заместитель руководителя Ш

Отметка о вручении (направлении) копии постановления согласно статье 29.11 КоАП РФ

В соответствии с подпунктом 3 частью 1 статьи 30.1 и статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

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.

На основании части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ предусмотрено, что при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до 15 суток.