<…>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 7-Р-18-АП

об административном правонарушении

05 марта 2018 года г. Абакан

Я, заместитель руководителя – <…>, рассмотрев протокол и материалы дела № 7-Р-18-АП об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица – <…> по признакам нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП,

паспорт <…> <…>

место, дата рождения:

ИНН: <…>

зарегистрирован: <…>

место работы, занимаемая должность: <…>,

в отсутствие) должностного лица <…>, извещенного надлежащим образом о времени и месте составления,

УСТАНОВИЛ:

07.12.2017 в ходе проведения Управлением Федеральной

антимонопольной службы по Республике Хакасия мониторинга наружной рекламы, на предмет соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, выявлено размещение информации г. Абакане на пересечении ул. Вяткина и ул. Ленина следующего содержания:

<…>.

По данному факту проведенного мониторинга наружной рекламы был составлен соответствующий акт о проведении мониторинга от 07.12.2017 и произведена фотофиксация указанной информации.

Лицензия <…> выдана <…> Министерством здравоохранения РХ. Хозяйственную деятельность осуществляет <…> согласно документов о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту ее нахождения и сведений, полученных с сайта https://egrul.nalog.ru).

Определением от 13.12.2017 Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия возбудило дело №48-Р-17 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, дело назначено на 12.01.2018.

28.12.2017 вх. № 9559 <…> представило в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия пояснения, указав, что для сбора документов запрашиваемых в определении от 13.12.2017 необходимо продлить срок, поскольку определение получено 27.12.2017.

12.01.2018 представитель <…> должностное лицо <…> представил пояснения по делу №48-Р-17 указав, что после получения определения Хакасского УФАС исх. № 04-9683/ТН от 13.12.2017 <…> были приняты меры по незамедлительному изъятию рассматриваемой рекламной конструкции. На сегодняшний день, указанная реклама размещена с предупредительной надписью. <…>

Также <…> указал, что во все рекламные конструкции внесены изменения в виде наличий предупредительной надписи: «Имеются противопоказания к применению. Необходима консультация специалиста», и предоставил фотоотчет указанных изменений с наличием предупреждающей надписи.

Выслушав и проанализировав пояснения представителя <…>, изучив представленные материалы, должностное лицо Хакасского УФАС России приходит к следующим выводам.

В силу пунктов 1 - 4 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее Закон 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации;

В пункте 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что согласно пункту 1 статьи 3 Закона № 38-ФЗ 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, является рекламой и должна, в связи с этим, отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Исходя из того, что информация распространяется на улицах г. Абакана, указанная информация признается рекламой. Объектом рекламирования является медицинская услуга.

Согласно 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 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.

Поскольку указанная реклама распространяется на улицах г. Абакана, круг лиц в данном случае определить невозможно, кому данная реклама адресована, как следствие, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия приходит к выводу, что указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования и продвижению на рынке медицинской услуги (ультразвуковой диагностики). В этой связи, указанная реклама подпадает под требования части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Кроме того, в соответствии с пунктом 22 Постановления Пленума ФАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе реклама лекарственных средств и медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению. Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н.

Пункт 10 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» раскрывает содержание понятия «медицинская деятельность».

Из взаимосвязанного толкования указанных норм следует, что понятие «медицинская деятельность» шире, чем понятие «медицинская услуга».

В связи с этим необходимо учитывать, что правила, установленные частью 7 статьи 24 Закона о рекламе, не распространяются на рекламу медицинской деятельности, не связанной с оказанием медицинских услуг и лекарственными средствами.

Согласно статье 2 части 4 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», медицинская услуга - 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. Номенклатура медицинских услуг (далее - Номенклатура) представляет собой перечень медицинских услуг, указанная номенклатура содержит виды

медицинских услуг, в том числе:

A26.06.082.002	Определение антител к бледной трепонеме (Treponema pallidum) в иммуноферментном исследовании (ИФА) в сыворотке крови с кодом
B01.001.001	Прием (осмотр, консультация) врача-акушера-гинеколога первичный
B01.053.001	Прием (осмотр, консультация) врача-уролога первичный
B03.016.004	Анализ крови биохимический общетерапевтический
A09.05.194	Молекулярно-биологическое исследование крови на онкомаркеры

Из представленной номенклатуры следует, что виды услуг указанные на рекламной конструкции относятся к медицинским услугам.

Согласно лицензии, выданной <…> на осуществление медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») виды работ, выполняемых в составе лицензируемого вида деятельности согласно приложению. В соответствии с приложением №1 к указанной лицензии, <…> имеет право на оказание услуг: при оказании первичной, в том числе доврачебной, врачебной и специализированной, медико-санитарной помощи организуются и выполняются следующие виды работ (услуги):

- при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: сестринскому делу.

- при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: акушерству и гинекологии (за исключением использования вспомогательных репродуктивных технологий); организации здравоохранения и общественному здоровью; урологии.

Таким образом, акушерство, гинекология, медицинские лабораторные

исследования содержится в номенклатуре, как следствие, относится к медицинской услуге и согласно указанной лицензии, оказывать данную услугу имеет право <…>.

В этой связи, медицинская деятельность, осуществляемая <…> указанная в рекламе, полностью подпадает под понятие медицинская услуга, и как следствие, реклама данной услуги должна соответствовать части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 24 Закона о рекламе.

Проанализировав материалы дела, изучив представленные пояснения, прихожу к выводу о нарушении <…> части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Указанное нарушение рекламного законодательства образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 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 и 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.

В соответствии с частью 1 статьи 28.3 КоАП РФ протоколы об административных правонарушениях составляются должностными лицами органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях в пределах компетенции соответствующего органа.

Согласно статьи 23.48 КоАП РФ территориальные антимонопольные органы уполномочены рассматривать дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.3 КоАП РФ, устанавливающей ответственность за нарушение законодательства о рекламе.

Поводом к возбуждению дела об административном правонарушении послужило непосредственное обнаружение должностным лицом данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

В соответствии со статьей 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.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Лицом, привлекаемым к ответственности в настоящем деле, является должностное лицо <…>.

15.01.2018 заказным письмом <…> было направлено уведомление о составлении протокола.

06.02.2018 в отсутствии надлежащим образом извещенный <…> был составлен протокол об административном правонарушении. Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 7-Р-18-АП об административном правонарушении дело назначено к рассмотрению на 20.02.2018 года.

Рассмотрев материалы дела, прихожу к следующим выводам.

Факт совершения административного правонарушения <…> подтверждается протоколом по делу № 7-Р-18-АП об административном правонарушении от 06.02.2018 года, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения <…> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» в КоАП РФ были внесены изменения.

Статья 3.4 КоАП РФ дополнена частью 3, согласно которой, 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.

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.

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 сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства <…> включено в указанный реестр, следовательно, является субъектом малого и среднего предпринимательства.

Правонарушение, квалифицируемое по статье 14.3 КоАП РФ, совершено <…> впервые.

В материалах дела отсутствуют доказательства, что рассматриваемое нарушение законодательства о рекламе причинило вред жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, а также безопасности государства, либо создало угрозу чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также причинило имущественный ущерб.

Таким образом, прихожу к выводу, что имеются основания для применения статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, и административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено на

административное наказание в виде официального порицания – предупреждение.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо <…> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, а также частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации 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.

Постановление по делу об административном правонарушении выдано 05 марта 2018 года, вступает в законную силу с 16 марта 2018 года в соответствии с требованиями пунктов 1, 2 статьи 31.1 КоАП РФ.