

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 03-07/105-2017 об

административном правонарушении

«23» августа 2017 года
Йошкар-Ола

г.

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл, рассмотрев протокол от «26» июля 2017 года и материалы дела № 03-07/105-2017 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица - общества с ограниченной ответственностью «Медэксперт» (юридический адрес: ул. Пушкина, д. 2, пгт. Морки, Моркинский район, Республика Марий Эл, 425120, ИНН 1208007744, ОГРН 1131225000345) по факту нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении ненадлежащей рекламы стоматологии «Медэксперт», расположенной на внешней стене здания, находящегося по адресу: б. Победы, д. 13, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл (решение Марийского УФАС России от 22.06.2017 по делу №03-21/36-2017), ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие представителя ООО «Медэксперт»,

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Марийского УФАС России от 22.06.2017 по делу №03-21/36-2017 реклама ООО «Медэксперт» признана ненадлежащей в связи с нарушением требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Марийским УФАС России возбуждено дело № 03-07/105-2017 в отношении ООО «Медэксперт» по факту нарушения части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

07.07.2017 ООО «Медэксперт» по юридическому адресу направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении с указанием даты, времени, места составления протокола заказным письмом с уведомлением исх. № 03-21/5297, которое получено

обществом 13.07.2017 согласно сведениям с официального сайта отслеживания почтовых отправлений.

Протокол об административном правонарушении от 26 июля 2017 года составлен специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ.

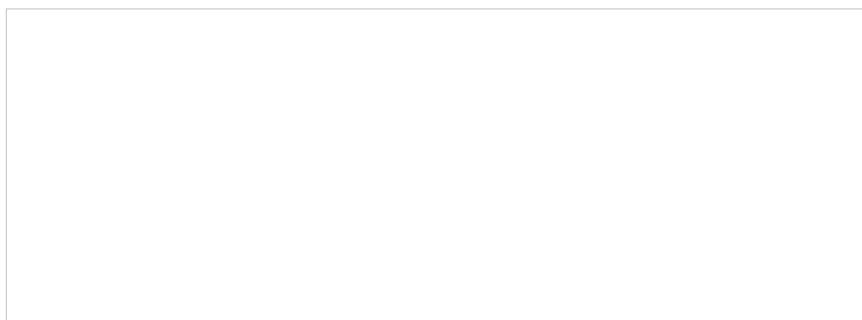
Копия протокола № 03-07/105-2017 об административном правонарушении от 26.07.2017 исх. № 03-07/5795 с указанием даты, времени, места рассмотрения дела об административном правонарушении направлена по юридическому адресу общества.

В связи с необходимостью надлежащего уведомления общества определением по делу об административном правонарушении № 03-07/105-2017 от 10.08.2017 рассмотрение дела отложено на 23 августа 2017 года. Кроме того, обществу направлена телеграмма с указанием даты, времени, места рассмотрения дела об административном правонарушении. Согласно сведениям официального сайта отслеживания почтовых отправлений указанное отправление получено обществом 19.08.2017.

Таким образом, на момент рассмотрения дела № 03-07/105-2017 об административном правонарушении лицо, привлекаемое к административной ответственности извещено надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Протоколом установлено следующее.

Марийским УФАС России в ходе мониторинга наружной рекламы, размещенной на территории городского округа «Город Йошкар-Ола», на внешней стене здания по адресу: б. Победы, д. 13, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, слева от входа выявлена реклама следующего содержания:



Решением Комиссии Марийского УФАС России от 22.06.2017 по делу №03-21/36-2017 указанная реклама признана ненадлежащей ввиду следующего.

Так, в соответствии со статьей 3 Закона о рекламе реклама - 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 объектом рекламирования понимают товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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 (статья 3 Закона о рекламе).

Указанная информация является рекламой, поскольку соответствует изложенным критериям рекламы: привлекает к объектам рекламирования (стоматологии «Медэксперт», а также к услугам по лечению, серебрению, протезированию, установке брекетов и пластин) внимание неопределенного круга лиц (потенциальных потребителей рекламы); распространена посредством рекламных конструкций на фасаде здания по адресу б. Победы, д. 13, г. Йошкар-Ола; не содержит указания на конкретный субъект ее получения; формирует и поддерживает интерес к рекламируемой информации и продвигает ее на рынке аналогичных услуг.

Данная конструкция не является вывеской, поскольку требования к вывеске установлены статьей 9 Федерального закона от 07.02.1992 №2300-1 «О защите прав потребителей», в соответствии с которой продавец обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы на вывеске. Материалами мониторинга подтверждается, что слева над входом располагается вывеска, содержащая в себе наименование стоматологии, ее режим работы, а над входом размещено название стоматологии.

В силу части 4 статьи 3 Закона о рекламе под ненадлежащей рекламой понимается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе реклама 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 Российской Федерации» (далее – Закон № 323-ФЗ) установлено, что медицинской услугой является медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение

В номенклатуре медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 27.12.2011 № 1664н, включена услуга по протезированию зуба с использованием имплантата (А16.07.006). В рассматриваемой рекламе указана услуга по протезированию, а также

услуги по серебрению и лечению, которые являются медицинскими услугами согласно пункту 4 статьи 2 Закона № 323-ФЗ.

Таким образом, указанная реклама медицинских услуг не содержит предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов, занимающего не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства), что является нарушением части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В письменных пояснениях ООО «Медэксперт» № 4 от 10.05.2017 указало, что указанная информация изготовлена и размещена ИП на основании договора возмездного оказания услуг № 03/017 от 04.04.2017, в соответствии с которым заказчик в лице общества поручает исполнителю в лице индивидуального предпринимателя принимает на себя обязательства по выполнению работ по изготовлению информационных панелей в количестве 2 штук и монтаже данных панелей на фасаде здания по адресу б. Победы, д. 13, г. Йошкар-Ола. Кроме того, обществом представлен согласованный сторонами макет.

Таким образом, антимонопольным органом установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Медэксперт», рекламопроизводителем – ИП.

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Таким образом, ООО «Медэксперт» нарушены требования части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктами 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с 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 влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно пункту 1 статьи 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.

Согласно пункту 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, однако не совершило указанных действий.

В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Юридическое лицо может быть признано невиновным в совершении административного правонарушения, если представит доказательства того, что им были предприняты все необходимые и достаточные меры для предотвращения правонарушения.

Антимонопольным органом установлено, что ООО «Медэксперт» при должной внимательности и осмотрительности при размещении рекламы могло предвидеть последствия - возможность нарушения законодательства о рекламе, имело возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предприняло всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

В ходе рассмотрения дела, объективных обстоятельств, препятствующих выполнению ООО «Медэксперт» своих обязанностей, в том числе по соблюдению действующего законодательства о рекламе, не установлено.

Таким образом, должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные по делу доказательства в их взаимной связи и совокупности, считает, что ООО «Медэксперт» не приняло всех зависящих от него мер при наличии необходимой степени заботливости и осмотрительности, которые требовались от участника правоотношений по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе, а, следовательно, в его действиях имеется вина в совершении административного правонарушения.

Антимонопольный орган, на основе собранных по делу доказательств, приходит к выводу, что вина ООО «Медэксперт» в нарушении

законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Место совершения административного правонарушения: б-р Победы, д. 13, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл.

Время совершения административного правонарушения: 25.04.2017 - дата проведения мониторинга наружной рекламы, размещенной на территории городского округа «Город Йошкар-Ола».

Состав административного правонарушения, совершенного ООО «Медэксперт», образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона — распространение рекламы ООО «Медэксперт» с нарушением части 7 статьи 24 Закона о рекламе;
- субъект правонарушения – ООО «Медэксперт»;
- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ООО «Медэксперт» имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ООО «Медэксперт». Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

Дополнительно должностным лицом Марийского УФАС России исследован во прос о малозначительности.

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

Действия ООО «Медэксперт» содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении лица к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Совершенное ООО «Медэксперт» правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 5 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

Марийское УФАС России приходит к выводу, что совершенное правонарушение несет существенную угрозу правоохраняемым отношениям.

В данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в пренебрежительном отношении рекламодателя к исполнению своих обязанностей в сфере соблюдения законодательства о рекламе, но и в пренебрежительном отношении к здоровью граждан Российской Федерации. Несоответствие спорной рекламы требованиям законодательства нарушает не только права и законные интересы потребителей на получение надлежащей и достоверной информации, но и создает потенциальную угрозу здоровью потребителей.

Законодательное закрепление специального состава административного правонарушения направлено на повышение ответственности рекламодателей, рекламопроизводителей и рекламораспространителей за размещение рекламы медицинской деятельности и усиление контроля в этой сфере в целях недопущения причинения вреда жизни и здоровью граждан.

Под воздействием рекламы потребитель руководствуется зачастую эмоциями, а не объективными достоинствами или недостатками рекламируемого товара. Неопытность и отсутствие необходимых знаний у значительной части населения не позволяют потребителям принять взвешенное, обдуманное решение в вопросах лечения.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное ООО «Медэксперт» правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

По смыслу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

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 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

В силу 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.

Согласно представленным сведениям и сведениям, содержащимся на сайте Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru> в разделе «Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства», ООО «Медэксперт» (ИНН 1208007744, ОГРН 1131225000345) является субъектом малого предпринимательства.

Сведения о том, что ООО «Медэксперт» ранее привлекалось за совершение аналогичного правонарушения, в материалах дела об административном правонарушении отсутствуют. Аналогично отсутствует документально подтвержденная информация о возникновении 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 при совершении рассматриваемого правонарушения, о наличии материального ущерба.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение является официальным предостережением лица о недопустимости противоправного поведения. Вынесение предупреждения является профилактической мерой, которая призвана побудить

правонарушителя к добровольному исполнению нарушенной им же обязанности, способствовать выполнению им правовых обязанностей. Вместе с тем применение этой меры, как и других административных санкций, влечет для правонарушителя неблагоприятные правовые последствия. Субъект ответственности в течение года считается лицом, привлекавшимся к административной ответственности.

Должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные доказательства в их совокупности, исполнение обществом выданного предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, принимает во внимание вышеизложенные конкретные обстоятельства совершения административного правонарушения, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств и считает, что для достижения целей административного наказания, установленных частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ ООО «Медэксперт» достаточно такой меры административного наказания как предупреждение.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 5 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ, статьями 25, 33, 38 Закона о рекламе

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь общество с ограниченной ответственностью «Медэксперт» (юридический адрес: ул. Пушкина, д. 2, пгт. Морки, Моркинский район, Республика Марий Эл, 425120, ИНН 1208007744, ОГРН 1131225000345) к административной ответственности по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить ему 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 вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в 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.