

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 12-14.3 ч.5/2018

об административном правонарушении

14 марта 2018 года г. Челябинск

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), <..>, рассмотрев протокол № 12-14.3 ч.5/2018 об административном правонарушении, составленный заместителем руководителя-начальником отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией <..>, и материалы дела об административном правонарушении № 12-14.3 ч.5/2018, возбужденного в отношении <..> Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Областной наркологический диспансер» <..>

(далее – <..>)

по факту размещения 23 октября 2017 года по адресам: г. Магнитогорск, ул. Ворошилова, д.33; ул. Суворова, д. 101; пр. Карла Маркса, д. 98; ул. Московская, д. 37, рекламы о лечении и реабилитации наркологической и алкогольной зависимости, в которой отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, с нарушением требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии представителя главного врача ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» <..> - <..> по доверенности от <..> ,

в присутствии главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <..> ,

исследовав материалы дела, разъяснив представителю лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, права, а именно: ознакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом,

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) при осуществлении государственного контроля за соблюдением рекламного законодательства установлено следующее.

В Челябинское УФАС России поступило заявление физического лица о нарушении законодательства о рекламе при размещении на рекламной конструкции рекламы методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации.

Из заявления усматривается, что рекламная конструкция расположенная по адресу: г. Магнитогорск, пр. К. Маркса, 13 (на пересечении пр. К. Маркса и ул. Московской) содержит следующие сведения: «ГБУЗ «Областной наркологический диспансер». Доверьтесь профессионалам. Бесплатно. Лечение и реабилитация наркологической («спайсы», «соли») алкогольной зависимости. 24-09-88; 24-01-13; 41-99-44».

ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» в письменных пояснениях исх. № 702/4 от 19.12.2017 указало, что является государственным учреждением, оказывающим услуги населению Челябинской области в соответствии с территориальной программой государственных гарантий бесплатного оказания гражданам Российской Федерации, проживающим в Челябинской области медицинской помощи в рамках утвержденного государственного задания. Между ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» и МУП «Проектно-производственное архитектурно-планировочное бюро» города Магнитогорска 18 августа 2017 года был заключен гражданско - правовой договор № 217/17/ЕД-223-ФЗ на услуги по печати баннеров на сумму 12000 рублей. Макет рекламы разработан и утвержден МУП «Проектно-производственное архитектурно-планировочное бюро». Реклама не преследует коммерческих целей, является социальной, поскольку информирует население о бесплатном лечении и реабилитации больных наркотической и алкогольной зависимостью в специализированном государственном учреждении. Места для размещения рекламы предоставлены Комитетом по управлению имуществом и земельными отношениям Администрации города Магнитогорска.

Материалами дела установлено, что в городе Магнитогорске по адресам:

ул. Ворошилова, д.33 - ул. Труда, 100 м до перекрестка в центр, у Магазина «Мир спорта»;

ул. Суворова, д. 101- ул. Правды, до перекрестка из центра;

пр. Карла Маркса, д. 98 – ул. Правды, за перекрестком в центр, напротив Администрации города Магнитогорска;

ул. Московская, д. 37 – ул. Советская

размещена реклама со сведениями: «ГБУЗ «Областной наркологический диспансер». Доверьтесь профессионалам. Бесплатно. Лечение и реабилитация наркологической («спайсы», «соли») алкогольной зависимости. 24-09-88; 24-01-13; 41-99-44».

Согласно письму ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» исх. № 702/2 б/даты баннеры в количестве 4 штук изготовлены за счет учреждения, места и монтаж на безвозмездной основе организовал комитет по управлению имуществом и земельными отношениям до декабря 2017 года.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Информация: ГБУЗ «Областной наркологический диспансер». Доверьтесь профессионалам. Бесплатно. Лечение и реабилитация наркологической («спайсы», «соли») алкогольной зависимости. 24-09-88; 24-01-13; 41-99-44», размещенная на рекламной конструкции расположенной по адресу: г. Магнитогорск, пр. К. Маркса, 13 в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой, поскольку, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам, предоставляемым медицинским учреждением ГБУЗ «Областной наркологический диспансер», а также их продвижение на рынке.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», реклама 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.

Согласно письму ФАС России от 25.09.2017 N АК/65861/17 "О рекламе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации" при отнесении рекламы к рекламе медицинских услуг или к рекламе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации необходимо исходить из следующего.

Перечень медицинских услуг определен Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 N 1664н (далее - Номенклатура).

При этом указание в рекламе способов воздействия на организм человека, полностью совпадающих с наименованием медицинских услуг, содержащихся в Номенклатуре, позволяет квалифицировать такую рекламу в качестве рекламы медицинских услуг, при отсутствии в такой рекламе иной информации, позволяющей выделить иные объекты рекламирования, в том числе при отсутствии в рекламе раскрытия содержания того или иного метода профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации.

Номенклатура медицинских услуг, утвержденная Приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 N 1664 не содержит сведений о такой медицинской услуге как лечение и реабилитация наркологической («спайсы», «соли») алкогольной зависимости.

Из приведенных положений следует, что ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе допускает рекламу методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации в составе видов (перечня) медицинских услуг, оказываемых соответствующим медицинским учреждением, предусматривая лишь необходимость предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов (п.25 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 2 (2017).

В рассматриваемой рекламе ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» предупредительная надпись отсутствует, что нарушает требования части 7 статьи 24 Федерального Закона «О рекламе».

Доводы ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» о том, что реклама является социальной и на нее не распространяются требования Федерального закона «О рекламе» не принимаются по следующим основаниям.

Частью 2 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» установлена сфера применения настоящего закона и перечень информации, на которую Федеральный закон «О рекламе» не распространяется. Социальная реклама в указанный перечень не включена, в связи с чем, требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», распространяются также на социальную рекламу.

Частями 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ответственность рекламодателя и рекламодателем.

Рекламодателем рекламы и рекламодателем рекламы надлежит признать ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» как лицо, определившее содержание размещаемой информации и распространившее её на рекламных конструкциях.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 20 декабря 2017 года по делу № 111-08/2017.

Частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что 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.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ <..> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» является <..>

В силу части 3 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В соответствии с примечанием к статье 2.4. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях руководители организаций, совершившие административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций несут административную ответственность как должностные лица.

Вина <..> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» <..> выразилась в необеспечении выполнения требований законодательства о рекламе при распространении в городе Магнитогорске рекламы со сведениями: «ГБУЗ «Областной наркологический диспансер». Доверьтесь профессионалам. Бесплатно. Лечение и реабилитация наркологической («спайсы», «соли») алкогольной зависимости. 24-09-88; 24-01-13; 41-99-44» без предупредительной надписи, в результате чего допущено нарушение требований части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинает течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

Заявление о нарушении рекламного законодательства поступило в Челябинское УФАС России 23 октября 2017 года вх. № 13804.

Установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности для привлечения <..> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» <..> к административной ответственности в связи с размещением рассматриваемой рекламы истекает 23 октября 2018 года.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих <..> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» <..> надлежащему соблюдению требований части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», Челябинским УФАС России не выявлено.

У <..> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» <..> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе». Однако <..> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» <..> не приняла необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах <..> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» признается виновной в совершении административного правонарушения по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину <..> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» <..> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

От <..> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» <..> поступило письменное ходатайство о признании нарушения малозначительным и применении устного замечания.

Согласно статье 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В силу пункта 21 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24 марта 2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных отношений.

На основании пункта 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

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. Поэтому, оценивая правонарушение, характер содеянного и его общественную опасность, надлежит соотносить также и с реальным экономическим благосостоянием государства, общества и правонарушителя в определенный период времени. В то же время учитывается, что карательный характер административного наказания не должен обременять правонарушителя в степени, явно противоречащей принципам справедливости юридической ответственности и соразмерности наказания содеянному.

Ходатайство <..> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» <..> в части вынесения устного замечания не подлежит удовлетворению, так как малозначительность правонарушения имеет место в исключительных случаях при отсутствии существенной угрозы охраняемых общественных отношений. Правовых оснований применения к рассматриваемому правонарушению статьи 2.9. КоАП РФ не имеется.

В данном случае не может быть применена мера ответственности по малозначительности в отношении правонарушений в сфере рекламы медицинских услуг, так как данная сфера деятельности юридических лиц находится под контролем государства, и любые нарушения в данной сфере могут представлять угрозу не только охраняемым общественным интересам, но также жизни и здоровью населения.

Отсутствие таких последствий, как причинение существенного вреда государственным, общественным интересам и интересам конкретных граждан не позволяет отнести его к малозначительным правонарушениям. Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении рекламодателя к исполнению своих публично-правовых обязанностей в сфере соблюдения требований, предусмотренных законодательством о рекламе.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

<..> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» <..> впервые совершила нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного, <..> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» <..> может быть назначено наказание в виде административного штрафа в размере минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией части 5 статьи 14.3 КоАП РФ, а именно – административный штраф в размере 10 000 (десяти тысяч) рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновной <..> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» <..> (_____

в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Применить к <..> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» <..> административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 5 статьи 14.3 КоАП РФ в размере 10 000 (десяти тысяч) рублей.

В соответствии с частью 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.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001, УИН 16188031500001137821.

В силу части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении 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 настоящего Кодекса, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

- соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ 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 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.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 320.

Настоящее постановление объявлено 14 марта 2018 года в присутствии представителя <.> ГБУЗ «Областной наркологический диспансер» <.>.