П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о наложении штрафа по делу об

административном правонарушении № 026/04/14.3-698/2019

21 июня 2019 г. г. Ставрополь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Г.В.Золина, рассмотрев протокол № 306 от 20.06.2019г. и материалы административного дела № 026/04/14.3-698/2019, возбужденного 20.06.2019 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении ООО «Салютэ» /357101, г. Невинномысск, ул. Зои Космодемьянской, д. 1, ИНН 2631033227, КПП 263101001, ОГРН 1152651004164, зарегистрировано в качестве юридического лица 25.02.2015/ по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии директора ООО «Салютэ» - <…>,

УСТАНОВИЛ:

В результате осуществления государственного надзора за рекламной деятельностью хозяйствующих субъектов были выявлены нарушения Федерального закона «О рекламе».

08 марта 2019 в городе Невинномысске, по ул. Менделеева на конструкциях, расположенных на фонарях уличного освещения, был зафиксирован факт распространения рекламы следующего содержания:

- «SALUTE медицинский центр. УЗИ диагностика. +79289111919 ул. Зои Космодемьянской».

В данной рекламе медицинских услуг отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению, необходимости получения консультации специалистов.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «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.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Вышеуказанная реклама распространялась на основании договора аренды №41 от 01.03.2019, заключенного между ООО «Центр наружной рекламы» и ООО «Салютэ»; акта №143 от 31.03.2019; акта №208 от 30.04.2019; акта №284 от 31.05.2019; договора №0019-G от 12.09.2017, заключенного между ИП Чуйковым С.А. и ООО «Салютэ».

ООО «Салютэ» осуществляет медицинскую деятельность на основании лицензии №ЛО-26-01-004560 от 20.07.2018.

Таким образом, рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «Салютэ» /357101, г. Невинномысск, ул. Зои Космодемьянской, д. 1, ИНН 2631033227, КПП 263101001, ОГРН 1152651004164, зарегистрировано в качестве юридического лица 25.02.2015/.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Таким образом, ООО «Салютэ» нарушило часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», нарушение выразилось в распространении рекламы медицинских услуг без указания предупреждения о возможных противопоказаниях, необходимости получения консультации со специалистом.

14.06.2019 в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные пояснения директора ООО «Салютэ» М.Е. Прошиной, в которых указано, что целью рекламы было проинформировать население о видах деятельности, которые осуществляет медицинский центр. УЗИ – это вид медицинской деятельности, поэтому Общество решило, что требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» не распространяются на данную рекламу.

Изучив вышеуказанные доводы и материалы дела, должностное лицо приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «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.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе», объект рекламирования - 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.

Объектом рекламирования, распространенной рекламы, являются медицинские услуги, оказываемые ООО «Салютэ». Следовательно, на рекламу ООО «Салютэ» распространяются требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Распространенная ООО «Салютэ» информация адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к медицинским услугам, оказываемым Обществом.

Целевым назначением спорной рекламы, является именно продвижение оказываемых медицинских услуг ООО «Салютэ».

Внимание потребителей рекламы концентрируется на медицинской услуге (УЗИ диагностика), оказываемой ООО «Салютэ», которой могут воспользоваться потребители в клинике «Салютэ».

В пункте 22 Постановлении Пленума высшего арбитражного суда РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» указано, согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе, реклама лекарственных средств и медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказания к их применению.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 27.12.2011 №1664н. В данном перечне указаны такие медицинские услуги, как:

- А04.07.002 – УЗИ слюнных желез;

- А04.14.002 – УЗИ желчного пузыря;

- А04.16.001 – УЗИ органов брюшной полости;

- А04.20.002 – УЗИ молочных желез;

- А04.30.001 – УЗИ плода;

- А04.30.010 – УЗИ органов малого таза и др.

Пункт 3 статьи 2 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в РФ» раскрывает содержание понятия «медицинская деятельность». Медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

Медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

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 помощи, не связанной с оказанием медицинских услуг и лекарственными средствами.

Следовательно, информация об УЗИ диагностике, указанная в спорной рекламе, является именно информацией о медицинских услугах, реализуемых обществом для потребителей.

Право потребителя на получение информации о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов, закрепленное в части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», обеспечивает защиту законных интересов потребителя в момент восприятия рекламы медицинских услуг, т.е. задолго до того момента, как потребитель обратится в медицинское учреждение за оказанием медицинских услуг.

Требование законодательства о необходимости сопровождать соответствующую рекламу предупреждением о наличии противопоказаний обусловлено необходимостью защиты здоровья граждан, которые в силу отсутствия специальных знаний объективно лишены возможности адекватно оценивать последствия для своей жизни и здоровья использования рекламируемых лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг.

В соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

У ООО «Салютэ» при определении содержания рекламы имелась возможность для соблюдения правил и норм действующего законодательства о рекламе, но обществом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, что является основанием в соответствии со статьёй 2.1 КоАП РФ для признания ООО «Салютэ» виновным в совершении административного правонарушения.

Должностное лицо не находит в действиях ООО «Салютэ» обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

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.

Правонарушения в сфере рекламы медицинских услуг обладают повышенной опасностью.

Общественные отношения, связанные с рекламой медицинских услуг, являются одними из наиболее важных объектов правового регулирования в сфере здравоохранения. Посягательство на них несет в себе существенную угрозу установленному публично-правовому порядку, поскольку непосредственно влияет на состояние здоровья человека. Административное правонарушение, совершенное ООО «Салютэ», несет в себе угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей.

Конституция Российской Федерации признает человека высшей ценностью общества, право на жизнь – самым важным правом человека, принадлежащим ему от рождения (статьи 2, 17, 20).

Конституция Российской Федерации признает право человека на охрану здоровья и медицинскую помощь (часть 1 статьи 41).

В части 1 статьи 45 Конституции Российской Федерации гарантируется государственная защита прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации.

Об общественной опасности правонарушений, связанных с рекламой медицинских услуг, свидетельствует выделение законодателем ответственности за такие нарушения в отдельный состав - часть 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Совершенное Обществом административное правонарушение в виде нарушения законодательства о рекламе посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок общественных отношений в сфере производства, размещения и распространения рекламы.

На основании вышеуказанного, должностное лицо приходит к выводу о невозможности применения к ООО «Салютэ» статьи 2.9 КоАП РФ. Правонарушение, допущенное Обществом, обладает повышенной опасностью и понятие «малозначительность» к нему неприменимо.

Статья 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением, содержит условия замены административного штрафа предупреждением.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

ООО «Салютэ» является субъектом малого предпринимательства. Поскольку административное правонарушение, совершенное ООО «Салютэ», несет угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей, на ООО «Салютэ» не распространяется действие части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

С учетом субъективной и объективной стороны совершенного правонарушения должностным лицом Ставропольского УФАС России было принято решение о назначении административного штрафа, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федераций об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе», статьями 2.1, 2.9, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Салютэ» /357101, г. Невинномысск, ул. Зои Космодемьянской, д. 1, ИНН 2631033227, КПП 263101001, ОГРН 1152651004164, зарегистрировано в качестве юридического лица 25.02.2015/ виновным в совершении нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе».
2. Назначить ООО «Салютэ» /357101, г. Невинномысск, ул. Зои Космодемьянской, д. 1, ИНН 2631033227, КПП 263101001, ОГРН 1152651004164, зарегистрировано в качестве юридического лица 25.02.2015/ наказание в соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере **двухсот тысяч рублей (200 000 рублей).**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или

рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства о рекламе, зачисляются по следующим реквизитам:

«Получатель» - УФК МФ РФ по СК (Ставропольское УФАС России), ИНН 2634003887, КПП 263501001, Отделение Ставрополь г. Ставрополь, р/с 40101810300000010005, БИК 040702001, ОКТМО 07701000. Код доходов бюджета 161 1 16 26000 01 6000 140, УИН 16100500000000129730. Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе по постановлению № 026/04/14.3-698/2019 от 21.06.2019.

В случае отсутствия документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, примет решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности по статье 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. В соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и 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 судебном порядке по месту рассмотрения дела, в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления Г.В. Золина