ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о выдаче предупреждения по делу об
административном правонарушении № 042/04/14.3-330/2019

«12» июля 2019г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <…>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-330/2019, возбужденного протоколом от 11.03.2019 в отношении Муниципального унитарного предприятия «Редакция газеты «Новая жизнь» (далее – МУП «Редакция газеты «Новая жизнь», юридический адрес: 652210, пгт. Тисуль, ул. Фрунзе, 13, Тисульский район, ОГРН 1024202237047, ИНН 4243001035, КПП 424301001, создание юридического лица 19.05.1994), за совершение нарушения пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

17.01.2019 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 101/Р-2018 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ненадлежащей рекламы Общества с ограниченной ответственностью «Лабораторная диагностика» (далее - ООО «Лабораторная диагностика»), размещенной МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» в газете «Новая жизнь» от 05.10.2018, поскольку в ней нарушены требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», следующего содержания:

«13 октября в поликлинике ЦРБ пгт. Тисуль с 9.00 Ведут прием специалисты г. Барнаул. УЗИ - диагностика...(ЛОР) диагностика лор органов у детей и взрослых Хирург-онколог… Офтальмолог…Гинекологическое обследование: УЗИ, забор мазков, обследование по ЗППП, биопсия, кольпоскопия … Консультация специалистов: невролог, сосудистый хирург, терапевт, гастроэнтеролог….О противопоказаниях консультироваться с врачом».

Из ответа МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» следует, что между МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» и ООО «Лабораторная диагностика» заключен договор по оказанию услуг размещения рекламы в средствах массовой информации от 27.09.2018 № 158.

Представлена копия лицензии от 01.12.2017 № ЛО-22-01-004756, серия ЛО 22 № 009201, выданная Министерством здравоохранения Алтайского края ООО «Лабораторная диагностика».

Согласно договору по оказанию услуг размещения рекламы в средствах массовой информации от 27.09.2018 № 158 заказчик (ООО «Лабораторная

диагностика») предоставляет материалы для публикации рекламы на страницах газеты «Новая жизнь» редакции (МУП «Редакция газеты «Новая жизнь») в обусловленный срок.

Частью 5 статьи 9 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» установлено, что деятельность, на осуществление которой лицензия предоставлена лицензирующим органом субъекта Российской Федерации, может осуществляться на территориях других субъектов Российской Федерации при условии уведомления лицензиатом лицензирующих органов соответствующих субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно Единому реестру лицензий, размещенному на сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения (http://www.roszdravnadzor.ru) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» у ООО «Лабораторная диагностика» отсутствует лицензия на осуществление медицинской деятельности на территории Кемеровской области в пгт. Тисуль (акт осмотра сайта от 04.12.2018).

Пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» установлено, что не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Указание в рекламе на виды медицинской деятельности, которые ООО «Лабораторная диагностика» не вправе осуществлять на территории Кемеровской области в пгт. Тисуль, нарушает требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является МУП «Редакция газеты «Новая жизнь».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия МУП «Редакция газеты «Новая жизнь», выразившиеся в нарушении требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы ООО «Лабораторная диагностика» в газете «Новая жизнь» от 05.10.2018, подлежат

квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Время совершения МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» административного правонарушения: 05.10.2018.

Место совершения МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» административного правонарушения: Кемеровская область, пгт. Тисуль.

08.02.2019 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 11.03.2019 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

11.03.2019 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-330/2019 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя МУП «Редакция газеты «Новая жизнь», защитника МУП «Редакция газеты «Новая жизнь», уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении.

11.03.2019 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-330/2019 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 21.03.2019 в 11 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

21.03.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-330/2019 об административном правонарушении, в присутствии главного редактора МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» <…>, а также защитника МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» <…> (доверенность от <…>), которые пояснили, что у ООО «Лабораторная диагностика» имеется лицензия от 01.12.2017 № ЛО-22-01-004756, серия ЛО 22 № 009201, согласно которой ООО «Лабораторная диагностика» вправе оказывать первичную доврачебную медико-санитарную помощь в амбулаторных условиях по указанным в рекламе медицинским услугам, в качестве мобильных бригад.

Рассмотрев материалы дела, заместитель руководителя управления пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 21.03.2019 рассмотрение дела № 042/04/14.3-330/2019 об

административном правонарушении было отложено на 06.05.2019 в 15 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» заказным письмом с уведомлением о вручении.

06.05.2019 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-330/2019 об административном правонарушении законный представитель МУП «Редакция газеты «Новая жизнь не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении МУП «Редакция газеты «Новая жизнь о дате, времени и месте рассмотрения дела № 042/04/14.3-330/2019 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 06.05.2019 рассмотрение дела № 042/04/14.3-330/2019 об административном правонарушении было отложено на 07.06.2019 в 09 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» заказным письмом с уведомлением о вручении.

07.06.2019 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-330/2019 об административном правонарушении законный представитель МУП «Редакция газеты «Новая жизнь не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении МУП «Редакция газеты «Новая жизнь о дате, времени и месте рассмотрения дела № 042/04/14.3-330/2019 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 07.06.2019 рассмотрение дела № 042/04/14.3-330/2019 об административном правонарушении было отложено на 12.07.2019 в 10 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» заказным письмом с уведомлением о вручении.

10.07.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство от МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» о рассмотрении № 042/04/14.3-330/2019 в отсутствие законного представителя, защитника МУП «Редакция газеты «Новая жизнь», в связи с территориальной отдаленностью.

12.07.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-330/2019 об административном правонарушении.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-330/2019 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьей 35 Федеральном законе от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» скорая, в том числе скорая специализированная, медицинская помощь оказывается гражданам при заболеваниях, несчастных случаях, травмах, отравлениях и других состояниях, требующих срочного медицинского вмешательства.

Порядок оказания скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи утвержден приказом Минздрава Российской Федерации от 20.06.2013 №

388н (далее – Порядок).

В соответствии с пунктом 4 Порядка скорая, в том числе скорая специализированная, медицинская помощь оказывается в следующих условиях:

а) вне медицинской организации - по месту вызова бригады скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи, а также в транспортном средстве при медицинской эвакуации;

б) амбулаторно (в условиях, не предусматривающих круглосуточного медицинского наблюдения и лечения);

в) стационарно (в условиях, обеспечивающих круглосуточное медицинское наблюдение и лечение).

Пунктами 11,13 Порядка определены поводы для вызова скорой медицинской помощи в экстренной и неотложной помощи.

Исходя из вышеизложенного ООО «Лабораторная диагностика» в соответствии с действующей лицензией на осуществление медицинской деятельности, не вправе осуществлять медицинские услуги при отсутствии показаний для вызова скорой медицинской в экстренной и в неотложной форме, в том числе указанные в рекламе.

Таким образом, действия МУП «Редакция газеты «Новая жизнь», выразившиеся в нарушении требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы ООО «Лабораторная диагностика» в газете «Новая жизнь» от 05.10.2018, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия МУП «Редакция газеты «Новая жизнь», выразившиеся в нарушении требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе, следует признать

виновными.

Факт совершения административного правонарушения МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-330/2019 от 11.03.2019.

Срок давности привлечения МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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 4.1.1 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 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.

В соответствии с пунктом 1 части 5 статьи 4.1 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее - Закон № 209-ФЗ, Закон о развитии предпринимательства) сведения об юридических лицах и индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 названного закона (за исключением сведений о вновь созданных юридических лицах и вновь зарегистрированных индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным часть 3 статьи 4), вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства ежегодно 10 августа текущего календарного года, на основе указанных в части 4 указанной статьи закона сведений, имеющихся у уполномоченного органа по состоянию на 1 июля текущего календарного года.

Таким образом, категория субъекта «малого» и «среднего» предпринимательства устанавливается уполномоченным на то органом государственной власти, на основании имеющихся в его распоряжении документов в отношении юридического лица и индивидуального предпринимателя, а также исходя из сведений, представленных названными лицами в отношении своей среднесписочной численности и полученном доходе за предыдущий календарный год.

В силу части 4 статьи 4 Закона о развитии предпринимательства категория субъекта малого или среднего предпринимательства изменяется в случае, если

предельные значения выше или ниже предельных значений, указанных в пунктах 2, 2.1 и 3 части 1.1 настоящей статьи, в течение трех календарных лет, следующих один за другим, при условии, что иное не установлено названной статьей закона.

Из приведенных норм следует обязанность уполномоченного органа определить категорию юридического лица либо индивидуального предпринимателя на основании представленных за предыдущий календарный год документов, однако изменить такую категорию возможно лишь по истечении трех лет со дня ее первоначального установления.

Вместе с тем, в течение указанного периода времени юридическое лицо (либо индивидуальный предприниматель) могут претерпеть существенные изменения в своей хозяйственной деятельности, что обусловит фактическую смену ими такого статуса при его юридической неизменности.

Согласно пункту 2 части 1.1 статьи 4 Закона о развитии предпринимательства среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства: от ста одного до двухсот пятидесяти человек для средних предприятий; до ста человек для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек.

В соответствии с пунктом 3 части 1.1 статьи 4 Закона о развитии предпринимательства доход таких хозяйственных обществ не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Такие предельные значения установлены Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.04.2016 № 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» и составляют 120 млн. рублей - для микропредприятий; 800 млн. рублей - для малых предприятий; 2 млрд. рублей - для средних предприятий (пункт 1).

В материалах дела имеются документы, представленные МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» о среднесписочной численности работников за 2018 год, которая составляла 6 человек, а также о величине дохода за 2018 год, которая составляет менее 120 млн. рублей.

Таким образом, МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» обладает признаками субъекта малого предпринимательства.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, а также то, что МУП «Редакция газеты «Новая жизнь» является микропредприятием, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1.Признать Муниципальное унитарное предприятие «Редакция газеты «Новая жизнь» (юридический адрес: 652210, пгт. Тисуль, ул. Фрунзе, 13, Тисульский район, ОГРН 1024202237047, ИНН 4243001035, КПП 424301001, создание юридического лица 19.05.1994) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2.Выдать Муниципальному унитарному предприятию «Редакция газеты «Новая жизнь» (юридический адрес: 652210, пгт. Тисуль, ул. Фрунзе, 13, Тисульский район, ОГРН 1024202237047, ИНН 4243001035, КПП 424301001, создание юридического лица 19.05.1994) предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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.

Заместитель руководителя

управления <…>