ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об

административном правонарушении № 026/04/14.3-90/2020

20 января 2020 года г. Ставрополь

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золина Галина Владимировна, рассмотрев протокол №10 об административном правонарушении от 17.01.2020 и материалы административного дела №026/04/14.3-90/2020, возбужденного 17.01.2020 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении ИП Богданова Игоря Юрьевича /355042, г. Ставрополь, <…>, ИНН 263503013750, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 18.01.2013 г. за ОГРНИП 313265101800452, <…>/ 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 ИП Богданова И.Ю.,

УСТАНОВИЛ:

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

18.07.2019 г. на стекле здания, расположенного по адресу: г. Ставрополь, ул. Пирогова, д. 38Б, была зафиксирована реклама следующего содержания: «ОКУЛИСТ

-консультация

-диагностика и коррекция зрения

- лечение миопии, катаракты, глаукомы».

Также, при входе на цокольный этаж этого же здания, была

зафиксирована рекламная конструкция со следующей информацией: «ОФТАЛЬМОЛОГИЧЕСКИЙ КАБИНЕТ Богданов Игорь Юрьевич врач – офтальмолог

МЫ открылись!

- консультация

- диагностика и коррекция зрения

- лечение миопии, катаракты, глаукомы».

Объектом рекламирования в данной рекламе выступают медицинские услуги - диагностика зрения (код услуги B03.029.001), коррекция зрения (A23.26.001, A23.26.002), лечение миопии, катаракты, глаукомы.

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

В пункте 22 Постановления 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 противопоказаний к их применению.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13.10.2017 N 804н.

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

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38 – ФЗ «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 силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38 - ФЗ «О рекламе», рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. №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.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38 - ФЗ «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

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

В соответствии с лицензией №ЛО-26-01-002580 от 27.06.2014г., медицинскую деятельность по адресу г. Ставрополь, ул. Пирогова, д.38б осуществляет ИП Богданов Игорь Юрьевич, предприниматель является лицом, определившим содержание рекламы, следовательно, рекламодателем вышеуказанной рекламы является ИП Богданов Игорь Юрьевич /355042, г. Ставрополь, <…>, ИНН 263503013750, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 18.01.2013 г. за ОГРНИП 313265101800452/.

В адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные объяснения ИП Богданова Игоря Юрьевича, в которых он указывает, что на рекламу медицинской деятельности, в том числе офтальмологии, требования части 8 статьи 24 ФЗ «О рекламе» не распространяются. Реклама соответствовала всем требованиям законодательства, имелась информация о противопоказаниях и необходимости консультации специалиста, но в силу обстоятельств непреодолимой силы данная часть рекламы, возможно, отклеилась (вх. №05/42э от 09.01.2020).

На рассмотрении дела ИП Богданов И.Ю. придерживался вышеуказанных доводов, также сообщил, что не может нести ответственность за целостность наружной рекламы.

Должностное лицо, рассмотрев представленные материалы и письменные и устные объяснения, приходит к следующим выводам.

В первую очередь, именно ИП Богданов И.Ю. как рекламодатель, как лицо, в интересах которого распространялась вышеуказанная реклама, должен был контролировать в каком виде она распространялась.

Отсюда следует вывод о том, что предприниматель не принял разумных и адекватных мер, не проявил должную степень заботливости и осмотрительности и не организовал соответствующий контроль за соблюдением требований действующего законодательства.

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.

Таким образом, ИП Богдановым Игорем Юрьевичем допущено нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении рекламы медицинских услуг без указания предупреждения о возможных противопоказаниях, необходимости получения консультации со специалистом.

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.

Место совершения административного правонарушения: г. Ставрополь, ул. Пирогова, д. 38Б.

Время совершения административного правонарушения: 18.07.2019 г.

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 ИП Богдановым И.Ю., несет в себе угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей.

Действия Ставропольского УФАС России направлены на реализацию положений Конституции Российской Федерации, которая 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.

На основании вышеуказанного, должностное лицо приходит к выводу о невозможности применения к ИП Богданову Ю.. статьи 2.9 КоАП РФ. Правонарушение, допущенное предпринимателем, 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.

И П Богданов И.Ю. является субъектом малого предпринимательства. Но поскольку административное правонарушение, совершенное предпринимателем, несет угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей, на ИП Богданова И.Ю. не распространяется действие части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 4 статьи 26.1 КоАП РФ при рассмотрении дела об административном правонарушении выяснению подлежат обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Отягчающих обстоятельств по делу об административном правонарушении в отношении ИП Богданова И.Ю. не установлено.

В то же время, должностным лицом установлены смягчающие обстоятельства.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность является раскаяние лица, совершившего административное правонарушение, и добровольное прекращение противоправного

поведения лицом, совершившим административное правонарушение (пункт 1, 2 статьи 4.2 КоАП РФ), а также исполнение предписания об устранении допущенного нарушения до вынесения постановления по делу об административном правонарушении (пункт 7 статьи 4.2 КоАП РФ).

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, 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 ИП Богданова Игоря Юрьевича /355042, г. Ставрополь, <…>, ИНН 263503013750, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 18.01.2013 г. за ОГРНИП 313265101800452, <…>/ виновным в совершении нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе».
2. Назначить ИП Богданову Игорю Юрьевичу /355042, г. Ставрополь, <…>, ИНН 263503013750, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 18.01.2013 г. за ОГРНИП 313265101800452, <…>/ наказание в соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере **десяти тысяч рублей (10.000)**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 настоящего Кодекса.

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 01141 01 0003 140. УИН 16100500000000401651. Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе по Постановлению № 026/04/14.3-90/2020 от 20.01.2020.

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