

РЕШЕНИЕ

по жалобе на постановление об административном правонарушении дело № 4-14.3-377/00-08-13

«20» февраля 2013 г.

г. Москва

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы А.Б. Кашеваров, рассмотрев жалобу ООО «Премьер Медика» (юр. адрес: ул. Ленина, д. 3А, ком. 18, Московская обл., г. Королев, 141070; факт. Адрес: Московская обл., Красногорский р-н, 23,5 км, а/м «Балтия»), на постановление от 02.11.2012 Московского областного УФАС России о прекращении производства по делу № 08-28/А164-12 об административном правонарушении в отношении ООО «Премьер Медика» (далее – постановление), а также материалы данного дела,

УСТАНОВИЛ:

В связи с введением новой системы документооборота и учета дел в ФАС России настоящему делу № 3-00-45/00-08-12 присвоен номер 4-14.3-377/00-08-13.

Жалоба рассматривается в присутствии генерального директора ООО «Премьер Медика» - Арбениной О.Э., действующего от имени общества без доверенности, и отсутствии представителя Московского областного УФАС России.

Московским областным УФАС России в отношении ООО «Премьер Медика» на основании пункта 6 части 1 статьи 24.5 Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) вынесено постановление от 02.11.2012 о прекращении производства по делу № 08-28/А164-12 об административном правонарушении (далее — постановление) в связи с истечением сроков давности привлечения к административной ответственности.

ООО «Премьер Медика» в жалобе просит постановление Московского областного УФАС России от 02.11.2012 в части основания прекращения производства по делу «в связи с истечением сроков давности привлечения к ответственности» изменить на основание «отсутствие состава административного правонарушения».

Согласно данному постановлению ООО «Премьер Медика» нарушило часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») по факту распространения в период 09.08.2011 — 12.09.2012 на рекламной конструкции по адресу: Московская обл., Красногорский район, 23,5 км а/м «Балтия, напротив д. «Воронки», рекламы медицинских услуг общества без предусмотренного данной нормой предупреждения.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») реклама лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, и такому предупреждению должно быть отведено не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).



Согласно протоколу от 17.09.2012 № 08-28/А164-12 об административном правонарушении Московским областным УФАС России 12.09.2012 установлен факт распространения по указанному адресу рекламы следующего содержания:

«PremierMedica / Частная клиника на Новорижском шоссе / (499) 947-03-03 / www.p-medica.ru / Пластическая хирургия / Аппаратная косметология / Хирургия / Стационар / Стоматология / Онкопрофилактика / Комплексная диагностика / Педиатрия / Выезд врача на дом / PremierMedica / Частная клиника на Новорижском шоссе / (499) 947-03-03 / Гинекология / Ведение беременности / PremierMedica / Частная клиника на Новорижском шоссе / (499) 947-03-03 / PremierMedica / Частная клиника на Новорижском шоссе / (499) 947-03-03 / www.p-medica.ru».

Московское областное УФАС России заключило, что объектом данной рекламы выступают медицинские услуги, оказываемые ООО «Премьер Медика», и реклама распространялась с нарушением части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Вместе с тем, установив событие правонарушения, Московское областное УФАС России не назначило ООО «Премьер Медика» наказания за совершенное правонарушение по основаниям статьи 14.3 КоАП РФ, поскольку сделано вывод о том, что срок давности привлечения ООО «Премьер Медика» к ответственности истек, и приняло постановление о прекращении производства по возбужденному в отношении ООО «Премьер Медика» делу № 08-28/А164-12 об административном правонарушении по основаниям пункта 6 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ.

Однако ФАС России находит выводы Московского областного УФАС России по данному делу неверными и не основанными на нормах права.

Согласно постановлению от 02.11.2012 Московского областного УФАС России реклама ООО «Премьер Медика» распространялась в период 09.08.2011 — 12.09.2012.

Как следует из материалов дела № 08-28/А164-12, ведущий специалист Московского областного УФАС России 12.09.2012 обнаружил факт распространения рекламы ООО «Премьер Медика» на рекламной конструкции по адресу: Московская обл., Красногорский район, 23,5 км а/м «Балтия, напротив д. «Воронки» с нарушением части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», что было зафиксировано им в акте осмотра № 89 от 12.09.2012 рекламной конструкции с приложением фотографий, а также отражено в составленном 17.09.2012 должностным лицом Московского областного УФАС России в отношении ООО «Премьер Медика» протоколе № 08-28/А164-12 об административном правонарушении.

Таким образом, на дату вынесения постановления (02.11.2012) по делу № 08-28/А164-12 об административном правонарушении давностный срок привлечения к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ за нарушения рекламного законодательства, не истек, и прекращение данного дела по основаниям истечения срока привлечения к ответственности является не правомерным.

Вместе с тем вывод Московского областного УФАС России о наличии в рекламе ООО «Премьер Медика» нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» не соответствует действительности.

Как разъяснил Пленум ВАС РФ в пункте 22 Постановления от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе"» правила, установленные частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», не распространяются на рекламу медицинской деятельности, не связанной с оказанием медицинских услуг и лекарственными средствами.

При этом понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 N 1664н.

Пункт 10 статьи 2 Федерального закона "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" раскрывает содержание понятия "медицинская деятельность".

Из взаимосвязанного толкования указанных норм следует, что понятие "медицинская деятельность" шире, чем понятие "медицинская услуга".

С учетом данного разъяснения и на основании указанной номенклатуры использованные в рекламе ООО «Премьер Медика» термины и словосочетания «Пластическая хирургия», «Аппаратная косметология», «Хирургия», «Стоматология», «Педиатрия», «Гинекология» не могут быть определены как наименование медицинских услуг и являются указанием на виды медицинской деятельности ООО «Премьер Медика», а «Стационар», «Онкопрофилактика», «Комплексная диагностика», «Выезд врача на дом», «Ведение беременности», «Частная клиника» - лишь конкретизируют эту деятельность.

Исходя из структуры построения текста, в содержании рассматриваемой рекламы объектом рекламирования выступает клиника PremierMedica и ее деятельность.

Следовательно, в данном случае рекламируются не конкретные медицинские услуги, которые должны сопровождаться обязательным предупреждением, предусмотренном частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», а вид деятельности общества, в рекламе которой не требуется указывать упомянутое предупреждение.

Таким образом, дело № 08-28/А164-12 об административном правонарушении, возбужденное в отношении ООО «Премьер Медика», подлежит прекращению по основаниям пункта 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Заместитель руководителя ФАС России, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 30.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

РЕШИЛ:

Отменить постановление от 02.11.2012 по делу № 08-28/А164-12 об административном правонарушении, вынесенное Московским областным УФАС России в отношении ООО «Премьер Медика» и прекратить производство по делу № 08-28/А164-12 об административном правонарушении в связи с отсутствием состава административного правонарушения в действиях общества.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3, частями 1, 3 статьи 30.9 КоАП РФ решение может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии решения. Жалоба на решение подаётся вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.