



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания
в виде административного штрафа
по делу № 39/2-2017 об административном правонарушении
(ч. 1 и ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ)

Резолютивная часть объявлена 22 декабря 2017 года

В полном объеме изготовлено 27 декабря 2017 года

г. Екатеринбург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области <...>, рассмотрев на основании ст. 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и в порядке ст. 29.7 КоАП РФ протокол от 07.12.2017 и иные материалы дела в отношении главного редактора газеты «За медь» (ООО «КОРПОРАТИВНЫЕ МЕДИА») <...> (паспорт <...>),

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно п.1 ч.1 ст.28.1 КоАП РФ и примечания к ней явилось непосредственное обнаружение должностным лицом Свердловского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, при принятии Решения Свердловского УФАС России от 17.11.2017 по делу №39 о нарушении законодательства о рекламе.

Дело согласно п. 3 ч. 4 ст. 28.1. КоАП РФ возбуждено 07.12.2017 путем составления главным специалистом-экспертом отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области <...> в соответствии с ч. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ протокола об административном правонарушении в отсутствие главного редактора газеты «За медь» <...>, извещенной в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о времени и месте составления протокола, что подтверждается информацией с официального сайта почтово-курьерской компании ООО «Экспресс-курьер» (почтовый идентификатор 11557-39), согласно которой почтовое отправление (исх. № 19101 от 21.11.2017), направленное по адресу регистрации <...>, получено ею 02.12.2017.

Определением от 08.12.2017 (исх.№20425 от 11.12.2017) назначены время и место рассмотрения дела на 22.12.2017.

Дело в соответствии с ч.2 ст.25.1 КоАП РФ рассмотрено 22.12.2017 в отсутствие главного редактора газеты «За медь» <...>, извещенной в порядке ст.25.15 КоАП РФ о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается уведомлением (вх.№01-23098 от 19.12.2017), согласно которому телеграмма №215 от 14.12.2017, направленная Свердловским УФАС России в адрес главного редактора газеты «За медь» <...>, вручена 18.12.2017, но с участием допущенной в качестве защитника <...>

(доверенность 66 АА 4743423 от 21.12.2017), которой разъяснены права, предусмотренные ч. 5 ст. 25.5 КоАП РФ.

Отводов не заявлено, а обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела должностным лицом, рассматривающим дело (ст.29.2 КоАП РФ), и участия в производстве по делу участвующих в нем лиц (ст.25.12 КоАП РФ), не выявлено.

При рассмотрении дела осуществлялось аудиопротоколирование на устройство Olympus (Digital voice recorder WS-831).

Оценив в порядке ст. 26.11 КоАП РФ имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо, осуществляющее производство по делу, приходит к следующим выводам относительно подлежащих согласно ст. 26.1 КоАП РФ выяснению обстоятельств.

1. Административная ответственность за нарушение п.7 ст.7 Федерального закона от 13.03.2017 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, за нарушение ч.7 ст.24 Закона о рекламе – ч.5 ст.14.3 КоАП РФ.

Идеальная совокупность административных правонарушений - совершение лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя или более статьями КоАП РФ.

Событие предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ административного правонарушения проявляется в нарушении законодательства о рекламе, а ч.5 ст.14.3 КоАП РФ – в нарушении установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок.

В п.4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснено, что если усматривается наличие оснований для назначения административного наказания по правилам **части 2 статьи 4.4** КоАП РФ, то следует объединить таких материалы и рассмотреть их в одном производстве с вынесением одного постановления.

При этом наличие событий, совершенных 29.12.2016 по месту осуществления полномочий главного редактора газеты «За медь» <...> (Свердловская обл., г. Верхняя Пышма, Успенский проспект, 1, оф. 105) административных правонарушений установлено решением Свердловского УФАС России от 17.11.2017 по делу №39, которым выявлены факты нарушений п.7 ст.7 и ч.7 ст.24 Закона о рекламе.

Решение Свердловского УФАС России от 17.11.2017 по делу №39 согласно ст. 26.2 и ст. 26.7 КоАП РФ является письменным доказательством по делу и в соответствии с п. 10.2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 №30 неотъемлемой частью протокола об административном правонарушении.

Учитывая установленные п. 1.2, п.п. 3.40 -3.45 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12), ч. 1 ст. 37 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к ст. 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство

по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении.

Указанным решением, которое не оспорено в установленном порядке, установлено следующее:

Целями Закона о рекламе являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

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 (п. 1 ст. 3 Закона 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 (п.2 ст.3 Закона о рекламе).

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3 ст.3 Закона о рекламе).

Материалами дела установлено, что в газете «За медь» (свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ТУ66-01632 от 16.12.2016) выпусках № 48 (1919) от 08.12.2016, № 49 (1920) от 15.12.2016, № 51 (1922) от 29.12.2016 была распространена реклама следующего содержания:

1) в выпуске № 48 (1919) от 08.12.2016 (стр.6): «Студия здоровья Лина! Приглашает деток на курс сухих углекислых ванн. 10 сеансов – 3500 руб. Только в дни школьных каникул. Стоимость 2000+кислородный коктейль в подарок! Пакет «родитель+ребенок» - 3000 руб. Здоровье и свежие силы в Новом году – лучший подарок себе и ему!!! Продажа абонементов до 26 декабря! Наш адрес: ул. Уральских Рабочих, д.44 Д. тел. (34368)77-2-44, +79153921500»;

2) в выпуске № 49 (1920) от 15.12.2016 (стр.6): « Приветствую Вас, дорогие читатели! Снова с Вами <...>! Какой женщине не хочется быть красивой в новогоднюю ночь? Кто из нас не мечтает об этом? Увидеть восхищение в глазах мужа, услышать комплименты от родных и гостей? Да и просто нравиться самой себе, улыбаться своему отражению в зеркале, отмечая блеск глаз, сияние кожи? Порадоваться стройной фигуре и здоровым волосам? Платье сидит, как влитое, и нигде ни морщинки... Эх, мечта! А если еще в декабре предстоит побывать на корпоративе, то озабоченность внешним видом удваивается. Ведь в неформальной обстановке нас будут оценивать, разглядывать, рассматривать особенно пристально. И, возможно, потом обсуждать. И так хочется не упасть в грязь лицом. Но вот ведь парадокс. Мы знаем, ЧТО надо делать, чтобы быть красивыми. Например, пить воду, принимать микроэлементы, ухаживать за своим телом, достаточно двигаться, ходить на массаж, фейс-билдинг и тренировать интимные мышцы, и т.д. Возможно, у Вас есть какие-то свои секреты

красоты, доставшиеся от бабушки или полученные от крутого бьюти-мастера. Только, к сожалению, мы знаем, но не делаем. Мы редко находим на это время. Мы забываем и пропускаем тренировки. Мы пренебрегаем простыми практиками. Мы откладываем и отодвигаем занятия собой ради других «более важных» или «более срочных» дел. А когда незаметно подкрадывается Новый год или корпоратив, уже поздно. И за один-два дня исправить ситуацию уже не получается. И мечта быть красивой остается мечтой. Чтобы в этом году всё было иначе - я приглашаю Вас принять участие в марафоне «ВЗЯЛА И СДЕЛАЛА. УСПЕЙ ДО НОВОГО ГОДА» Как Вам такая идея? Нравится? Тогда все, что вам нужно сделать - набрать номер + 7 919-392-15-00 или (54368) 77-2-44 и приобрести курс по символической цене:

10 СЕАНСОВ ПРЕССОТЕРАПИИ - 6500 РУБ., А СЕЙЧАС 5000 РУБ.

10 СЕАНСОВ СУХОЙ УГЛЕКИСЛОЙ ВАНН - 3500 РУБ., СЕЙЧАС 2500 РУБ.

Еще одно новогоднее предложение - ДВА В ОДНОМ ЕЩЕ ДЕШЕВЛЕ.

10 СЕАНСОВ ПРЕССОТЕРАПИИ И 10 СЕАНСОВ СУХОЙ УГЛЕКИСЛОЙ ВАННЫ - 10000 РУБ., И ТОЛЬКО ДО 25 ДЕКАБРЯ СТОИМОСТЬ 6500 РУБ.

Ждем вас в Студии здоровья «Лина» по адресу: г. Верхняя Пышма, ул. Уральских рабочих, д. 44Д. Подробности в группе ВК vk.com/vp_lina;

3) № 51 (1922) от 29.12.2016 (стр.12): «Студия здоровья и красоты «Лина». С 27.12.16 по 12.01.17 10 сеансов сухой углекислой ванны + 10 сеансов гирудоздоровления - ~~11500 руб.~~, 9000 руб. (5 пиявок за 1 сеанс), 10 сеансов сухой углекислой ванны + 10 сеансов прессотерапии - ~~10000 руб.~~, 6000 руб. Пакет «семейный» по 10 сеансов сухой углекислой ванны ребенку и родителю - ~~5000 руб.~~, 3000 руб. При покупке ДВУХ подарочных сертификатов третий вы получаете в подарок. г. Верхняя Пышма, ул. Уральских рабочих, д. 44Д. (54368) 77-2-44, + 7 919-392-15-00».

Указанная информация является рекламой Студии здоровья и красоты «Лина» (указано коммерческое обозначение, контактная информация) и оказываемых в ней услуг, в том числе, медицинских физиотерапевтических услуг: оздоровление сухой углекислой ванной, оздоровление прессотерапией.

Согласно Приказу Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», баровоздействие – прессотерапия конечностей (А17.30.009), ванны газовые (кислородные, углекислые, азотные, А20.30.031) входят в перечень медицинских услуг.

Вступившим в силу Решением Арбитражного суда Свердловской области от 28.04.2017 по делу № А60-6127/2017 ИП <...> привлечена к административной ответственности по ч.2 ст.14.1 КоАП РФ (осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии)).

В данном судебном решении, в частности, указано следующее:

Согласно подпункту 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») подлежит обязательному лицензированию.

В соответствии с пунктом 3 Постановления Правительства РФ от 16.04.2012 № 291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими

организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)» (вместе с «Положением о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно приложению, которые выполняются при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях. Требования к организации и выполнению указанных работ (услуг) в целях лицензирования устанавливаются Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации.

Статьей 2 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (с изменениями и дополнениями) определены основные понятия, используемые в вышеуказанном Федеральном Законе, а именно:

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

медицинское вмешательство - выполняемые медицинским работником и иным работником, имеющим право на осуществление медицинской деятельности, по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную направленность виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а также искусственное прерывание беременности;

профилактика - комплекс мероприятий, направленных на сохранение и укрепление здоровья и включающих в себя формирование здорового образа жизни, предупреждение возникновения и (или) распространения заболеваний, их раннее выявление, выявление причин и условий их возникновения и развития, а также направленных на устранение вредного влияния на здоровье человека факторов среды его обитания;

диагностика - комплекс медицинских вмешательств, направленных на распознавание состояний или установление факта наличия либо отсутствия заболеваний, осуществляемых посредством сбора и анализа жалоб пациента, данных его анамнеза и осмотра, проведения лабораторных, инструментальных, патолого-анатомических и иных исследований в целях определения диагноза, выбора мероприятий по лечению пациента и (или) контроля за осуществлением этих мероприятий;

лечение - комплекс медицинских вмешательств, выполняемых по назначению медицинского работника, целью которых является устранение или облегчение проявлений заболевания или заболеваний либо состояний пациента, восстановление или улучшение его здоровья, трудоспособности и качества жизни;

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.

При этом под медицинской помощью понимается комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг. Выполнение медицинских услуг осуществляется только медицинскими работниками.

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 27 декабря 2011 г. № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг, представляющая собой перечень медицинских услуг. Перечень медицинских услуг разделен на два класса: «А» и «В», построенные по иерархическому принципу. Класс «А» включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение. Класс «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. В частности, выделены медицинские услуги по профилактике, такие как медицинские физкультурно-оздоровительные мероприятия; медицинские услуги по медицинской реабилитации, в том числе и физиотерапия.

За осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия) обязательно (обязательна) ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ предусмотрена ответственность в виде наложения административного штрафа.

В ходе проведенной проверки установлено, что ИП <...> в Студии здоровья «Лина», расположенной по адресу: Свердловская область, г. Верхняя Пышма, ул. Уральских рабочих 44Д, осуществляется медицинская деятельность по медицинской реабилитации, физиотерапии в отсутствие лицензии на осуществление медицинской деятельности. Факт оказания медицинских услуг населению в отсутствие соответствующей лицензии подтверждается материалами дела (в ходе проверки в помещениях Студии здоровья «Лина» выявлены аппарат для прессотерапии, устройство для проведения воздушно углекислых лечебных процедур «Реабокс», аппарат для изготовления кислородных коктейлей; документы по профессиональной (медицинской) подготовке <...> (диплом фельдшера, свидетельство о повышении квалификации); перечень оказываемых платных услуг (прейскурант на гирудотерапию, прессотерапию, сухие углекислые ванны, кислородотерапию); договоры на оказание услуг по прессотерапии, сухим углекислым ваннам) и не опровергнут ИП <...>.

В Апелляционном определении Свердловского областного суда от 06.09.2017 по делу № 33-14925/2017, которым решение Верхнепышминского городского суда Свердловской области от 07.06.2017 оставлено без изменения, апелляционная жалоба ответчика ИП<...> – без удовлетворения, указано, в частности, следующее.

В Перечне работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, являющемся приложением к Положению о лицензировании медицинской деятельности (утв.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 291), указаны, в том числе, работы (услуги) по физиотерапии.

В соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», такие виды деятельности, как баровоздействие - прессотерапия конечностей А 17.30.009, лечение климатическими воздействиями (вода, воздух и др.) - относятся к медицинским услугам, а потому, в соответствии с пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», деятельность по оказанию этих услуг подлежит лицензированию.

Суд первой инстанции, разрешая заявленные иски прокурора города Верхней Пышмы, действующего в интересах неопределенного круга лиц, к ИП <...> о признании деятельности в части осуществления физиотерапевтических услуг клиентам, при отсутствии соответствующей лицензии незаконной, обязанности прекратить незаконную деятельность, установив факт оказания медицинских услуг без специального разрешения, пришел к выводу об обоснованности заявленных требований.

Поскольку предоставление указанных медицинских услуг относится к виду деятельности, подлежащему лицензированию, а осуществление медицинской деятельности в отсутствие лицензии противоречит пункту 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 года № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» и Положению о лицензировании медицинской деятельности, утвержденному Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 года № 291, суд первой инстанции пришел к обоснованному выводу о том, что требование прокурора об обязанности ответчика прекратить осуществление этой деятельности до получения соответствующей лицензии, является обоснованным и подлежит удовлетворению.

Резолютивной частью Решения Верхнепышминского городского суда Свердловской области от 07.06.2017 деятельность ИП <...> в части осуществления медицинской деятельности (физиотерапевтических услуг клиентам) при отсутствии соответствующей лицензии признана незаконной; ИП <...> обязана прекратить медицинскую деятельность по оказанию физиотерапевтических услуг клиентам в части оздоровления сухой углекислой ванной, оздоровления прессотерапией в студии красоты и здоровья «Лина» по адресу: г. Верхняя Пышма, ул. Уральских рабочих, 44Д.

Между тем, в вышеуказанных материалах рекламируются услуги, оказываемые ИП <...> - сухие углекислые ванны, прессотерапия, входящие в перечень медицинских услуг - без указания на предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, о необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получению консультации специалистов.

ИП <...> не имеет соответствующей лицензии на осуществление медицинской деятельности (физиотерапевтических услуг в части оздоровления сухой углекислой ванной, оздоровления прессотерапией), что было установлено вступившими в силу вышеуказанными судебными актами.

2. В соответствии с ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ в случае совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено (статья 2.4 КоАП РФ), допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как

юридического лица, так и указанных должностных лиц (п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 (ред. от 19.12.2013) «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций несут административную ответственность как должностные лица (ст. 2.4 КоАП РФ).

Ответственность за нарушение требований, установленных п.7 ст.7 и ч.7 ст. 24 Закона о рекламе, несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель (ч.6, ч.7 ст.38 Закона о рекламе).

Главный редактор газеты «За медь» <...> в письменных пояснениях, а также защитник в ходе рассмотрения дела указала, что в действиях <...> отсутствует состав вменяемого административного правонарушения: <...> не является должностным лицом рекламораспространителя спорной рекламы, поскольку ООО «КОРПОРАТИВНЫЕ МЕДИА» к таковым, исходя из фактических обстоятельств и договорных отношений, не относится. Общество выделило рекламные площади для публикации спорной рекламы в печатном издании «За медь» (выпуск № 51 от 29.12.2017) иному лицу.

Таким образом, по мнению <...>, она не является субъектом вменяемого административного правонарушения.

Между тем, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст. 3 Закона о рекламе).

В п.11 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25 12 1998 №37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» разъяснено, что на основании статьи 19 Закона Российской Федерации «О средствах массовой информации» от 27.12.91 №2124-1 (в редакции ФЗ от 27.12.95 №11-ФЗ) ответственность за невыполнение требований, предъявляемых к деятельности средства массовой информации законодательными актами, несет главный редактор. Решение о публикации в газете принимается главным редактором либо в ином, определенном уставом редакции порядке. Помимо этого, в силу статьи 42 того же Закона никто не вправе обязать редакцию (рекламораспространителя) опубликовать отклоненное ею произведение, письмо, другое сообщение или материал, если иное не предусмотрено законом.

Рекламораспространителем рекламы, размещенной в газете «За медь» №51 от 29.12.2016, является ООО «КОРПОРАТИВНЫЕ МЕДИА» (свидетельство о регистрации СМИ ПИ от 16.12.2016 №ТУ66-01632), использовавшее принадлежащие ему печатные площади еженедельной газеты «За медь» для распространения рекламы путем заключения Договора от 16.12.2016 №9-2017 с ООО «Медиа Верхней Пышмы». Приказом ООО «КОРПОРАТИВНЫЕ МЕДИА» от 01.12.2016 главным редактором назначена <...>. Поскольку ООО «КОРПОРАТИВНЫЕ МЕДИА» имеет отношение к печатному средству массовой информации - газете «За медь», постольку оно несет ответственность за действия его должностных лиц, в том числе, главного редактора.

Данные обстоятельства подтверждаются решением Свердловского УФАС России по делу от 17.11.2017 №39.

3. Административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность (п.1 ст. 2.1 КоАП РФ).

Административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично (ч. 1 ст. 2.2 КоАП РФ).

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (ч.2 ст. 2.2 КоАП РФ).

Выяснение виновности лица в совершении административного правонарушения осуществляется на основании данных, зафиксированных в протоколе об административном правонарушении, объяснений лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в том числе об отсутствии возможности для соблюдения соответствующих правил и норм, о принятии всех зависящих от него мер по их соблюдению, а также на основании иных доказательств, предусмотренных ч.2 ст.26.2 КоАП РФ.

В силу ч.1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

ООО «КОРПОРАТИВНЫЕ МЕДИА» направило письменный запрос организации, осуществлявшей размещение спорной рекламы, с просьбой сообщить, являются ли услуги, оказываемые ИП <...>, медицинскими, а также требуется ли для оказания таких услуг лицензия. В ответ было получено письмо, в котором сообщалось, что согласно информации, предоставленной ИП <...>, оказываемые ею услуги не являются медицинскими и получение лицензии не требуется.

С учетом изложенного, действия <...> в качестве главного редактора газеты «За медь» не являются виновными, поскольку она не может нести ответственность за достоверность предоставленной контрагентами информации и не обладает специальными познаниями в области медицинской деятельности.

Таким образом, вина <...>, по ее мнению, имеющимися в деле доказательствами не подтверждается и не установлена.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 4.1. - 4.4, ч. 1 ст. 14.3, статьями 23.48, 24.5, 29.9, 29.10 КоАП РФ, <...> ходатайствует о прекращении в отношении нее производства по делу в связи с наличием обстоятельств, исключающих производство по делу, а в случае установления факта отсутствия таких обстоятельств о назначении должностному лицу ООО «КОРПОРАТИВНЫЕ МЕДИА» - главному редактору газеты «За медь» <...> административного наказания в виде предупреждения.

Должностное лицо Свердловского УФАС России отклоняет довод главного редактора газеты «За медь» <...> о том, что ею были приняты все необходимые меры для недопущения распространения ненадлежащей рекламы студии красоты и здоровья «Лина» в газете «За медь», выразившиеся в направлении запроса в адрес ООО «Медиа Верхней Пышмы» (исх.№12-3 от 05.12.2016). Из материалов дела следует, что ООО «КОРПОРАТИВНЫЕ МЕДИА» свидетельство о регистрации СМИ ПИ №ТУ66-01632 получено 16.12.2016, договор с ООО «Медиа Верхней Пышмы» №9-2017 также был заключен лишь 16.12.2107, то есть гораздо позднее, чем был направлен запрос в его адрес. Даже если подобный запрос действительно направлялся в рамках заключенного с ООО «Медиа Верхней Пышмы» договора, доказательством соответствия подобной рекламы требованиям рекламного законодательства является копия лицензии на осуществление медицинской деятельности, которая контрагентом по договору представлена не была, при этом запрос в адрес компетентного в данном вопросе органа - Министерства здравоохранения Свердловской области - не направлялся, рекламируемые виды деятельности не сопоставлялись с номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 27 декабря 2011 г. №1664н, находящейся в открытом доступе.

По результатам оценки доказательств должностное лицо Свердловского УФАС России установило, что при распространении в газете «За медь» №51 от 29.12.2016 рекламы физиотерапевтических услуг, оказываемых в Студии красоты и здоровья «Лина», главный редактор указанного средства массовой информации не осознавала противоправный характер своих действий (бездействия), хотя по обстоятельствам дела у нее имелась возможность для соблюдения законодательства о рекламе путем указания в рекламе медицинских услуг предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, либо возможность воздержаться от распространения рекламы медицинских физиотерапевтических услуг в части оздоровления сухой углекислой ванной, оздоровления прессотерапией при отсутствии у ИП <...> соответствующей лицензии на оказание рекламируемых медицинских услуг, то есть главный редактор газеты «За медь» <...> совершила административное правонарушение по неосторожности (ч.2 ст.2.2 КоАП РФ).

<...>, исполнявшая обязанности главного редактора газеты «За медь», могла осуществить контроль и предпринять соответствующие организационные и управленческие решения, направленные на недопущение распространения ненадлежащей рекламы, а именно: проконтролировать наличие в рекламе медицинских услуг предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию или получения консультации специалистов; воздержаться от размещения рекламы медицинских услуг при отсутствии соответствующей лицензии.

По обстоятельствам дела <...> как должностное лицо, при распространении ненадлежащей рекламы, не предвидела возможности наступления вредных последствий своего бездействия, хотя должна была и могла их предвидеть, тем самым совершила административное правонарушение по неосторожности (ч.2 ст.2.2 КоАП РФ).

Материалами административного дела доказано, что должностным лицом, виновным в совершении административного правонарушения, является главный редактор газеты «За медь» <...> (Приказ №3 от 01.12.2016 о назначении на должность главного редактора), поскольку именно ее бездействие привело к нарушению

рекламного законодательства. <...>, принимая решение о публикации рекламы физиотерапевтических услуг, оказываемых в Студии красоты и здоровья «Лина», в газете «За медь» №51 от 29.12.2016, не удостоверилась в наличии лицензии на оказание рекламируемых медицинских услуг, не обеспечив, таким образом, должного контроля за соблюдением законодательства о рекламе.

Таким образом, главный редактор газеты «За медь» <...>, является виновной в совершении административных правонарушений, ответственность за которые установлена ч. 1 и ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ.

4. Обстоятельства, смягчающие (ст.4.2 КоАП РФ) и отягчающие (ст. 4.3 КоАП РФ) административную ответственность, не выявлены.

5. Ущерб, причиненный административными правонарушениями, не выявлен.

6. Обстоятельства, исключающие производство по делу (ст.24.5 КоАП РФ), не выявлены. Срок давности привлечения к административной ответственности – до 29.12.2017.

7. Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения, не выявлены.

За совершение должностным лицом предусмотренных ч.1 ст.14.3 КоАП РФ административных правонарушений, установлено административное наказание в виде наложения административного штрафа в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; ч.5 ст.14.3 КоАП РФ - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей.

При совершении лицом двух и более административных правонарушений административное наказание назначается за каждое совершенное административное правонарушение (ч.1 ст.4.4 КоАП РФ).

В соответствии с ч.2 и ч.3 ст.4.4. КоАП РФ при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) настоящего Кодекса и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

В случае, предусмотренном **частью 2** настоящей статьи, административное наказание назначается:

1) в пределах санкции, не предусматривающей назначение административного наказания в виде предупреждения, если одной из указанных санкций предусматривается назначение административного наказания в виде предупреждения;

2) в пределах санкции, при применении которой может быть назначен наибольший административный штраф в денежном выражении, если указанными санкциями предусматривается назначение административного наказания в виде административного штрафа.

Согласно п.24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5 (ред. от 19.12.2013) «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» если лицом совершено одно действие (бездействие), содержащее составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) КоАП РФ и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, административное наказание назначается в пределах санкции,

предусматривающей более строгое административное наказание в соответствии с [частями 3 и 4 статьи 4.4 КоАП РФ](#).

В рассматриваемой ситуации доказательств наличия каких – либо исключительных обстоятельств, позволяющих квалифицировать правонарушение, совершенное главным редактором газеты «За медь» <...>, как малозначительное, не представлено.

Немотивированные случаи прекращения производства по делу по малозначительности и освобождения от административной ответственности за допущенные нарушения неизбежно ведут к формированию у подотчетных субъектов халатного отношения к исполнению своих обязанностей, уверенности в собственной безнаказанности.

Необоснованное применение ст.2.9 КоАП РФ противоречит задачам производства по делам об административных правонарушениях, сформулированным в ст.24.1 КоАП РФ, основополагающей из которых является обеспечение исполнения вынесенного постановления.

Административное правонарушение, совершенное главным редактором газеты «За медь» <...>, административная ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, не может быть признано малозначительным.

<...> просит учесть, что согласно ч.3 ст.3.4 и ч.2 ст.4.1.1 КоАП РФ в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части Кодекса, административное наказание за впервые совершенное административное правонарушение в виде административного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 настоящего Кодекса.

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 (ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ). В рассматриваемом случае лицом, способным создать угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей, может являться исключительно рекламодатель ИП <...>, которая оказывала медицинские услуги без получения соответствующей лицензии и ввела в заблуждение рекламодателя собственной рекламой (ООО «Медиа Верхней Пышмы»).

Согласно введенными Федеральным законом от 03.07.2016 №316-ФЗ ч.3 ст.3.4 и ч.2 ст.4.1.1 КоАП РФ в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей особенной части Кодекса, административное наказание за впервые совершенное административное правонарушение в виде административного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных [частью 2 статьи 3.4](#) настоящего Кодекса.

При этом 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 (ч.2 ст.3.4 КоАП РФ).

Согласно сведениям, содержащимся в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенном на сайте ФНС России, ООО «КОРПОРАТИВНЫЕ МЕДИА» (ИНН 6686082090) является субъектом малого предпринимательства (микропредприятие), следовательно, главный редактор газеты «За медь» <...> является работником субъекта малого предпринимательства, административное правонарушение по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ совершено ею впервые. Между тем, отсутствуют условия для применения предупреждения, поскольку правонарушение, совершенное главным редактором газеты «За медь» <...>, способствовало возникновению угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей: в результате бездействия главного редактора в газете «За медь» была распространена реклама медицинских физиотерапевтических услуг в части оздоровления сухой углекислой ванной, оздоровления прессотерапией, оказываемых в Студии красоты и здоровья «Лина» (г. Верхняя Пышма, ул. Уральских рабочих, 44/Д), при отсутствии у лица, их оказывающего, соответствующей лицензии (оказание медицинских услуг без лицензии представляет угрозу здоровью граждан).

На основании вышеизложенного, с учетом общественно-значимого характера совершенного правонарушения, общественных отношений, на защиту которых направлены требования и ограничения ст. 7 и ст.24 Закона о рекламе, с учетом поступившего в антимонопольный орган требования Прокуратуры Свердловской области о проведении внеплановой проверки (вх. № 01-1858 от 02.02.2017) по факту поступления сообщения из управления Генеральной прокуратуры Российской Федерации в Уральском федеральном округе о публикации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» статьи под заголовком: «Подпольная медицина в столице УГМК», а также количества нарушенных норм Закона о рекламе, руководствуясь ст. 33 ФЗ «О рекламе», ст. ст. 4.1- 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать главного редактора газеты «За медь» <...> (паспорт <...>) виновной в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена ч.1, ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ей административное наказание в виде административного штрафа в размере **10 000 (десять тысяч) рублей**.

Статьей 31.5 КоАП РФ предусмотрены отсрочка и рассрочка исполнения постановления о назначении административного наказания.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в срок, установленный действующим законодательством.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может

быть подана в течение *десяти суток* со дня вручения или получения копии постановления (ч.1 ст.30.3 КоАП РФ).

Административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее *шестидесяти дней* со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного ч. 1.1 или 1.3 настоящей статьи, либо со дня истечения срока *отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 настоящего Кодекса* (ч.1 ст.32.2 КоАП РФ).

При неуплате административного штрафа в указанный срок главному редактору газеты «За медь» <...> (его представителю) надлежит явиться в первый следующий за ним рабочий день в 10 час. 00 мин. в Свердловское УФАС России (г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, каб. 220) для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

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

Получатель:

ИНН 6658065103

КПП 665801001

УФК по Свердловской области (Свердловское УФАС России)

Р/с 40101810500000010010 в Уральском ГУ Банка России

БИК 046577001

Назначение платежа: КБК (код бюджетной классификации) – 161 1 16 26 000 01 6000 140 (Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе)

ОКТМО 65701000

УИН 16172122700001062920

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Согласно ч. 1 ст. 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,

Копия постановления вручена или получена

_____ ,
что подтверждается _____.

Постановление (решение от _____ по жалобе, протесту) вступило в законную силу _____ (ст. 31.1 КоАП РФ).

Заместитель руководителя Управления

<...>