



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания
в виде административного штрафа
по делу №45АПР/18 об административном правонарушении
(ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ)

24 мая 2018 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 11.05.2018 и иные материалы дела в отношении технического директора филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г. Нижний Тагил <...> (паспорт: <...>),

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ явилось непосредственное обнаружение должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, а именно, установленный решением Свердловского УФАС России от 19.01.2018 по делу №89 факт распространения ООО «Гэллэри Сервис» ненадлежащей рекламы.

В соответствии с п.4 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» дело об административном правонарушении может быть возбуждено должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, только при наличии хотя бы одного из поводов, предусмотренных [частями 1, 1.1 и 1.2 статьи 28.1](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), и достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения. Вступление в силу решения антимонопольного [органа](#) о признании рекламы ненадлежащей не является таким поводом, как это предусмотрено [частью 1.2 статьи 28.1](#) КоАП РФ в отношении вступления в силу решения комиссии антимонопольного [органа](#), которым устанавливается факт нарушения антимонопольного [законодательства](#).

Дело согласно п. 3 ч. 4 ст. 28.1. КоАП РФ возбуждено 11.05.2018 путем составления протокола в отсутствие <...>, извещенного в порядке ст.25.15 КоАП РФ о времени и месте составления протокола.

Извещение о явке на составление протокола содержалось в письме (исх. №6516 от 19.04.2018), в котором определены дата и время составления протокола об административном правонарушении: 11.05.2018 в 15 часов 00 минут.

Лицо, в отношении которого составлен протокол по делу об административном правонарушении, извещено о времени и месте его составления, что подтверждается уведомлениями о вручении корреспонденции (исх. №6516 от 19.04.2018) 25.04.2018 по месту осуществления полномочий <...>, 03.05.2018 по месту его жительства.

Рассмотрение дела определением от 11.05.2018 было назначено на 24.05.2018 в 11 час. 00 мин.

Дело в соответствии с ч.2 ст.25.1 КоАП РФ рассмотрено 24.05.2018 в отсутствие технического директора филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г. Нижний Тагил <...> (защитника), извещенного в порядке ст.25.15 КоАП РФ о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается уведомлением о вручении, согласно которому корреспонденция (исх. №7991 от 15.05.2018), направленная по адресу осуществления полномочий <...>, была получена 22.05.2018. Согласно отчету об отслеживании отправления (исх. №7991 от 15.05.2018) с почтовым идентификатором 62099823107805, размещенным на сайте ФГУП «Почта России» <https://www.pochta.ru>, отправление по адресу места жительства <...> получено не было (неудачная попытка вручения 22.05.2018), при этом срок хранения корреспонденции истек.

В соответствии с п. 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2010 № 10 не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Отводов, ходатайств 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.

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. Событие предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ административного правонарушения проявляется в нарушении законодательства о рекламе.

Наличие события совершаемого ООО «Гэллэри Сервис» по месту нахождения филиала в г. Нижний Тагил с 08.08.2017 по 15.08.2017 административного правонарушения, установлено решением Свердловского УФАС России от 19.01.2018 по делу №89, которым выявлен факт распространения на рекламной конструкции, расположенной в г. Нижний Тагил вдоль Восточного шоссе в сторону центра города (на пересечении с Северным шоссе) ненадлежащей рекламы медицинских услуг (все виды медицинских осмотров, флюорография), оказываемых

в «Центре медицинских осмотров» (г. Нижний Тагил, пр. Ленина, 75), нарушающей требование ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), что выразилось в размещении рекламы медицинских услуг без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Решение Свердловского УФАС России от 19.01.2018 по делу №89 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. Указанное решение было обжаловано ООО «КМО» в Арбитражный суд Свердловской области (дело №А60-12935/2018), на момент рассмотрения данного административного дела в установленном порядке судом изменено или отменено не было.

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 установлено следующее.

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, а именно, фотографиями заявителя от 10.08.2017, установлено, и не опровергается ООО «Гэллэри Сервис», что на рекламной конструкции, расположенной в г. Нижний Тагил вдоль Восточного шоссе в сторону центра города (на пересечении с Северным шоссе) была распространена реклама

следующего содержания: *«Центр медицинских осмотров. 199 руб. Флюорография. Результат в течение 1 часа на Ленина 75. Все виды медицинских осмотров. Водительская комиссия. Тел.: (3435) 21-53-21 Подлежит обязательной сертификации и лицензированию»*, в которой также отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг, необходимости получения консультации специалистов. К указанной рекламной конструкции прикреплена табличка с надписью: «Gallery NTG009A1GGBB тел. (3435) 41-41-01. ООО «Гэллэри Сервис» указало (вх.№01-22822 от 15.12.2017), что предупреждающая надпись в виде заплатки *«Имеются противопоказания. Необходимо проконсультироваться со специалистом»* отклеилась и отсутствовала в рекламе с 08.08.2017 по 15.08.2017.

Указанная информация является рекламой «Центра медицинских осмотров» (указано коммерческое обозначение, контактная информация) и оказываемых в нем услуг, в том числе, медицинских: медицинские осмотры, флюорография.

Согласно Приказу Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 №1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» (с 01.01.2018 вступил в силу Приказ Минздрава России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг»), прием (осмотр, консультация) врача по медицинской профилактике первичный (В01.069.004, В01.070.002), флюорография легких (А06.09.006, А06.09.006), входят в перечень медицинских услуг.

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 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, медицинские осмотры (предварительные, периодические), медицинские осмотры (предполетные, послеполетные), медицинские осмотры (предрейсовые, послерейсовые), медицинские осмотры (предсменные, послесменные), медицинские осмотры профилактические.

Согласно ч.7 ст.24 Закона 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 рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников

специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Между тем, в вышеуказанных материалах рекламируются услуги, оказываемые «Центром медицинских осмотров»: медицинские осмотры, флюорография, 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.

2. Ответственность за нарушение требований, установленных ч.7 ст. 24 Закона о рекламе, несет рекламодатель (ч.7 ст.38 Закона о рекламе).

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

Реклама, размещенная на рекламной конструкции, установленной в г. Нижний Тагил вдоль Восточного шоссе в сторону центра города (на пересечении с Северным шоссе), была распространена ООО «Гэллэри Сервис» (исполнитель) в рамках договора №НТ-750/01/17 от 15.12.2016, заключенного с ООО «КМО» (заказчик).

Согласно п.2.1. данного договора исполнитель обязуется оказать заказчику услуги по размещению (демонстрации) рекламных информационных материалов заказчика на рекламных поверхностях, указанных в приложениях к настоящему договору.

В соответствии с приложением №5 от 03.07.2017 к вышеуказанному договору рассматриваемая реклама «Центра медицинских осмотров» была распространена в период с 01.08.2017 по 31.08.2017 на билборде по адресу: г. Нижний Тагил, Восточное ш. – Северное ш.

Таким образом, рекламодателем рекламы, размещенной на рекламной конструкции, расположенной на рекламной конструкции, установленной в г. Нижний Тагил вдоль Восточного шоссе в сторону центра города (на пересечении с Северным шоссе), является ООО «Гэллэри Сервис».

Данные обстоятельства подтверждаются Решением Свердловского УФАС России от 19.01.2018 по делу №89.

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»).

Постановлением Свердловского УФАС России от 17.04.2018 (резолютивная часть объявлена 12.04.2018) по делу №20АПР/18 ООО «Гэллэри Сервис» привлечено к административной ответственности по ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, ему назначено административное наказание в виде административного штрафа в минимальном размере 200 000 (двести тысяч) рублей.

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).

Под должностным лицом понимается лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции

Под организационно - распорядительными функциями понимаются полномочия, которые связаны с руководством трудовым коллективом или находящимися в их служебном подчинении отдельными работниками, с формированием кадрового состава и определением трудовых функций работников, с организацией порядка прохождения службы, применения мер поощрения или награждения, наложения дисциплинарных взысканий и т.п. К организационно-распорядительным функциям относятся полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия.

Под административно-хозяйственными функциями понимаются полномочия по управлению и распоряжению имуществом и (или) денежными средствами, находящимися на балансе и (или) банковских счетах организаций, учреждений, воинских частей и подразделений, а также по совершению иных действий (п. 4 и п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 №19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий»).

Должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (ст. 2.4 КоАП РФ). В связи с выявлением нарушения рекламного законодательства п.9 резолютивной части Решения от 19.01.2018 по делу №89 (исх. №955 от 25.01.2018) генеральному директору ООО «Гэллэри Сервис» <...> (его защитнику) надлежало явиться в Свердловское УФАС России 07.03.2018 в 11:30 для составления протокола об административном правонарушении по ч.5 ст.14.3 КоАП РФ *или* обеспечить ознакомление с данным Решением и явку должностного лица, ответственного за соблюдение рекламного законодательства при распространении рекламы на рекламной конструкции, расположенной в г. Нижний Тагил вдоль Восточного шоссе в сторону центра города (на пересечении с Северным шоссе), а также в срок до 01 марта 2018 г. представить в Свердловское УФАС России копию паспорта ответственного должностного лица (разворот первой страницы и страницы с пропиской), копию приказа о назначении на должность, копию должностной инструкции, письменные пояснения по факту правонарушения (ст. 26.3 КоАП РФ).

07.03.2018 генеральный директор ООО «Гэллэри Сервис» <...>, извещенный должным образом о времени и месте составления протокола, что подтверждается уведомлением о вручении, согласно которому корреспонденция (исх. №955 от 25.01.2018), направленная по адресу осуществления полномочий <...>, была

получена 05.02.2018, в Свердловское УФАС России для составления протокола не явился.

В Управление явился защитник директора филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г. Нижний Тагил <...> <...> (доверенность №1 от 01.03.2018), который указал, что должностным лицом ООО «Гэллэри Сервис», ответственным за соблюдение рекламного законодательства при распространении рекламы на рекламной конструкции, расположенной в г. Нижний Тагил вдоль Восточного шоссе в сторону центра города (на пересечении с Северным шоссе), является директор филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г. Нижний Тагил <...>, письменные пояснения которого, а также копии должностной инструкции, доверенности №17 от 25.01.2018, протокола №3 заседания Совета директоров ООО «Гэллэри Сервис» от 07.02.2013, протокола №2 заседания Совета директоров ООО «Гэллэри Сервис» от 23.01.2018, Приказа №154-ОД от 26.06.2017 представлены в Управление 07.03.2018 (вх.№01-4169).

Извещением (исх.№3913 от 14.03.2018) <...> уведомлялся о времени и месте составления протокола об административном правонарушении на 17.04.2018 в 11-00.

В назначенное время в Управление явился защитник <...> <...> (доверенность №1 от 01.03.2018), который представил письменные объяснения <...> №19 от 10.04.2018, в которых указано, что <...>, являясь директором филиала ООО «Гэллэри Сервис» в Нижнем Тагиле, после получения уведомления из Свердловского УФАС России от 16.11.2017, узнал, что на рекламной конструкции по адресу Восточное шоссе - Северное шоссе размещалась реклама несоответствующего Закону о рекламе содержания.

В результате сведений, полученных <...> из объяснительных сотрудников филиала, запрошенных по факту уведомления его о возбуждении административного производства, выяснилось, что сотрудник отдела продаж филиала <...>, по устной договоренности с подрядчиком, изготовила рекламный баннер с макетом, несоответствующим Закону о рекламе.

После чего, специалистом по согласованию, ей было указано на несоответствие сюжета Закону о рекламе, а именно отсутствие в рекламе медицинских услуг обязательной предупредительной надписи.

Для устранения недостатков ассистент отдела продаж <...> вместе с Заказчиком (ООО «КМО») с целью минимизации затрат на перепечатывание всего полотна, приняли решение об изготовлении части баннера (заплатки) с предупредительной надписью и монтаже его на рекламную конструкцию одновременно с распечатанным ранее баннером.

Согласно должностной инструкции, сотрудник отдела продаж, ответственный за размещение рекламы, обязан представить техническое задание (макет) для размещения специалисту по согласованию (юристу) и только после согласования макет должен быть отправлен в печать.

Однако эти этапы сотрудником <...> были нарушены, сокрыт факт ошибки и предприняты меры к его устранению, путем печати части отображения (заплатки) с предупредительней надписью.

Следует отметить, что подобная практика (дисклеймеров) ранее использовалась в филиале на других РК в условиях ограниченных бюджетов на печать нового РИМ у Заказчика.

В результате дальнейшего расследования <...> данного факта, согласно объяснению, полученному от технического директора <...>, на которого возложена обязанность по размещению рекламно-информационных материалов, предоставлению фотоотчета, мониторинг, поддержание в должном рабочем состоянии сети рекламных конструкций и размещаемых на них РИМ, а также своевременное устранение выявленных недостатков, выяснилось следующее.

Инспектор по техническому состоянию сети <...> обнаружил 08.08.2017 обрыв части изображения, о чем незамедлительно доложил техническому директору <...>, который выехал на место и предпринял меры по устранению выявленных недостатков.

По причине отсутствия части ранее смонтированного изображения у рекламной конструкции, он обратился к <...>, которая вновь отправила подрядчику на печать пропавшую часть баннера (заплатку).

Однако, <...> не демонтировал баннер с несоответствующим изображением без отсутствующей надписи, в надежде на оперативное устранение недостатка. В результате чего, в течение недели с 08.08.2017 по 15.08.2017 изображение находилось без части рекламного сюжета, содержащего предупредительную надпись, что повлекло нарушение требований Закона о рекламе.

<...> считает, что своими действиями технический директор <...> нарушил регламенты работы филиала компании, в связи с чем, был привлечен к административной ответственности. Меры по устранению <...> принимались, но недостаточно оперативные и адекватные сложившейся ситуации.

3. 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.

В своих объяснениях технический директор <...> ссылается на форс мажорные обстоятельства, связанные с погодными условиями, длительным выполнением заказа подрядчиком (ремонт печатного оборудования) и пр. <...> считает его действия по устранению недостатков и сокрытию дефекта полотна, без информирования его как непосредственного руководителя о случившемся, недопустимыми и неоправданными.

Таким образом, <...> считает, что в его действиях вины в совершении административного правонарушения не имеется, поскольку он не мог своевременно принять меры к устранению нарушений, а ответственность в данном случае должно нести должностное лицо, принявшее недостаточные меры для возврата надлежащего состояния рекламного материала и оперативного устранения выявленных недостатков

Поскольку данные факты были известны ответственному сотруднику, но сокрыты от <...> в силу изложенных обстоятельств, он считает технического директора <...> виновным к совершению административного правонарушения.

<...> сообщил, что им были приняты меры по недопущению подобных ситуаций в дальнейшем (Приказ о дисциплинарном взыскании № 01/18-дв, Приказ о мерах по предупреждению нарушений законодательства РФ о рекламе №02/18 мп). Кроме того, были взяты объяснительные с должностных лиц и проведены разъяснительные беседы в коллективе с сотрудниками филиала о четком соблюдении требований Закона о рекламе.

<...> в письменных объяснениях от 01.03.2018, представленных в материалы защитником <...> <...>, указал, что с 09.01.2014 является техническим директором филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г. Нижний Тагил (далее - Филиал) (Приказ о приеме на работу №21-пр от 09.01.2014).

В его должностные обязанности входит, в том числе Организация работ по размещению рекламно-информационных материалов (далее - РИМ), предоставление фотоотчета, мониторинг, своевременное устранение выявленных недостатков РИМ, поддержание в должном рабочем состоянии рекламных конструкций и их электрической части, а также иные обязанности, связанные с поддержанием рекламных конструкций и размещаемых на них РИМ в надлежащем состоянии.

По факту размещения рекламы медицинских услуг без предупредительной надписи <...> пояснил следующее. Помимо должностной инструкции, согласно Приказу Директора филиала № 4/П от 10.01.2017 «О мерах по предупреждению нарушений законодательства РФ о рекламе» ему были дополнительно прописаны обязанности по незамедлительному принятию мер к восстановлению целостности рекламных материалов (их частей), а также по организации демонтажа РИМ, в случае невозможности своевременного устранения выявленных дефектов.

Реклама медицинских услуг монтировалась на рекламную конструкцию по адресу Восточное шоссе Северное шоссе 01.08.2017. При этом, в момент монтажа

РИМ на нем присутствовала заплатка, содержащая предупредительную надпись. Имеется технический фотоотчет.

08.08.2017 технический инспектор <...> сообщил <...> о том, что произошел обрыв названной заплатки, в связи с чем, он 09.08.2017 выехал по месту нахождения рекламной конструкции для устранения выявленных недостатков. Но по приезду, обнаружил, что по факту заплатка отсутствовала (оторвалась) и на близлежащей территории ее также найдено не было.

По приезду в офис компании <...> передал информацию о необходимости изготовления новой заплатки.

Так как он посчитал, что новая заплатка будет изготовлена быстро, <...> не стал давать указание на демонтаж рекламы медицинских услуг или на завешивание данной рекламы другим баннером.

<...> признает, что должен был демонтировать рекламу без предупредительной надписи сразу в день обнаружения обрыва. Помимо этого, считает, что обрыв заплатки произошел в связи с неблагоприятными погодными условиями по независящим от него причинам.

Согласно п.3.4 Должностной инструкции технического директора филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г. Нижний Тагил от 09.01.2014, с которой <...> был ознакомлен 09.01.2014, в должностные обязанности технического директора филиала входит организация работ: размещения РИМ, предоставления фотоотчета, мониторинга, своевременного устранения выявленных недостатков РИМ, поддержание в должном рабочем состоянии рекламных конструкций и электрической части РК.

Технический директор обязан после выявления недостатков РИМ незамедлительно организовать их устранение.

Согласно п.2 Приказа №4/П от 10.01.2017 филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г. Нижний Тагил техническому директору филиала <...> надлежит давать поручение о проведении демонтажа ненадлежащих рекламно-информационных материалов до устранения всех недостатков в случае невозможности устранения выявленных недостатков в течение суток с момента их обнаружения.

Между тем, <...> в нарушение п.3.4 и 3.10 должностной инструкции, а также в нарушение Приказа №4/П от 10.01.2017 не дал своевременного поручения о проведении демонтажа ненадлежащих рекламно-информационных материалов до устранения всех недостатков, чье бездействие и привело к нарушению ч.7 ст.24 Закона о рекламе (реклама медицинских услуг без необходимого предупреждения распространялась с 08.08.2017 по 15.08.2017).

По результатам оценки доказательств в соответствии со ст. 26.11 КоАП РФ должностное лицо Свердловского УФАС России установило, что при распространении рекламы медицинских услуг (все виды медицинских осмотров, флюорография), оказываемых в «Центре медицинских осмотров» (г. Нижний Тагил, пр. Ленина, 75), нарушающей требование ч.7 ст.24 Закона о рекламе, что выразилось в размещении рекламы медицинских услуг без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, <...> не осознавал противоправный характер своих действий

(бездействия), хотя по обстоятельствам дела у него имелась возможность для соблюдения законодательства о рекламе, <...> мог дать своевременное поручение о демонтаже ненадлежащей рекламы медицинских услуг, распространяемой без необходимого предупреждения на рекламной конструкции, расположенной в г. Нижний Тагил вдоль Восточного шоссе в сторону центра города (на пересечении с Северным шоссе), но не сделал этого, в результате чего ненадлежащая реклама была распространена с 08.08.2017 по 15.08.2017, то есть <...> совершил административное правонарушение по неосторожности (ч.2 ст.2.2 КоАП РФ).

Материалами административного дела доказано, что лицом, виновным в совершении административного правонарушения, является технический директор филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г. Нижний Тагил <...>, поскольку именно его действиями (бездействием) как должностного лица общества, выполняющего организационно-распорядительные функции, было допущено выявленное нарушение в связи с ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Таким образом, <...> является виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

4. Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность (ст. 4.2 КоАП РФ), признается добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение (п.2 ч.1 ст.4.2. КоАП РФ), поскольку предупреждающая надпись была повторно наклеена 15.08.2017, при этом дело №89 было возбуждено Свердловским УФАС России лишь 28.09.2017.

Обстоятельства, отягчающие (ст. 4.3 КоАП РФ) административную ответственность, не выявлены.

5. Ущерб, причиненный административным правонарушением, не выявлен.

6. Обстоятельства, исключающие производство по делу (ст.24.5 КоАП РФ), не выявлены. Срок давности привлечения к административной ответственности не истек, поскольку за нарушение законодательства о рекламе (ст.14.3 КоАП РФ) составляет один год со дня совершения административного правонарушения (ч.1 ст.4.5 КоАП РФ).

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

В рассматриваемой ситуации доказательств наличия каких – либо исключительных обстоятельств, позволяющих квалифицировать правонарушение, совершенное <...>, как малозначительное, не представлено.

Согласно ч.5 ст.14.3 КоАП РФ 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 должностных лиц от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей.

Административное наказание за 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, предусмотрено отдельной частью ст.14.3 КоАП РФ - частью 5 указанной статьи, содержащей более жесткую санкцию за подобное

правонарушение по сравнению с санкцией за распространение ненадлежащей рекламы иных объектов рекламирования, поскольку подобное правонарушение связано с возможностью причинения вреда здоровью людей.

Таким образом, должностное лицо Свердловского УФАС России полагает, что совершенное административное правонарушение не может быть квалифицировано как малозначительное.

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.

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 «Гэллэри Сервис» (ИНН 7714564333) не является субъектом малого или среднего предпринимательства, следовательно, <...> не является работником субъекта малого или среднего предпринимательства.

На основании вышеизложенного, с учетом общественно-значимого характера совершенного правонарушения, общественных отношений, на защиту которых направлены требования и ограничения ч.7 ст. 24 Закона о рекламе, с учетом поступившего в антимонопольный орган заявления с жалобой на распространение ненадлежащей рекламы, руководствуясь ст. 33 Закона о рекламе, ст. ст. 4.1- 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать технического директора филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г. Нижний Тагил <...> (паспорт: <...>) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в минимальном 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 <...> (его защитнику) 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 в соответствии с Приказом Минфина России от 01.07.2013 №65н «Об утверждении Указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» 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 16172052800001221362

ID плательщика 0100000000006511350934643

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

<...>