



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ставропольскому краю**

ул. Ленина, 384, г. Ставрополь, 355003
тел. (8652) 35-51-19, факс (8652) 35-51-19
e-mail: to26@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о наложении штрафа по делу об
административном правонарушении № 026/04/14.3-117/2019**

19 апреля 2019 года

г. Ставрополь

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золина Г.В., рассмотрев протокол № 117 от 08.04.2019 года и материалы административного дела № 026/04/14.3-117/2019, возбужденного 08.04.2019 года управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении ООО «Смайл клиник» /356240, г. Михайловск, ул. Ленина, д. 181/3, ИНН 2623024980, КПП 262301001, ОГРН 1102645000688, зарегистрировано в качестве юридического лица 31.08.2010/ по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствии, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении №80085234391519), представителя ООО «Смайл клиник»,

УСТАНОВИЛ:

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

07 марта 2019 в городе Михайловске, на заборе возле Стоматологического центра «Смайл клиник» по адресу ул. Ленина д. 181/3, был зафиксирован факт распространения рекламы следующего содержания: «Стоматологический центр

Смайл клиник. 8-928-011-78-38 8-962-423-19-23. Все виды услуг для детей и взрослых. *художественная реставрация зубов * лечение заболеваний дёсен *протезирование *проф. чистка и отбеливание зубов * детская стоматология *исправление прикуса *имплантология *хирургическое лечение *рентгендиагностика. Новые технологии. Высокое качество. Доступные цены».

Данная реклама распространялась для привлечения внимания к медицинским услугам, оказываемым в стоматологической клинике «Смайл клиник».

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

В пункте 22 Постановления Пленума высшего арбитражного суда РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» указано, согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе, реклама лекарственных средств и медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказания к их применению.

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

В номенклатуре указано:

- А16.07.006 – протезирование зуба с использованием импланта;
- А16.07.023 – протезирование зубов полными съёмными пластиночными протезами;
- А16.07.050 – профессиональное отбеливание зубов;
- А16.07.051 – профессиональная гигиена полости рта и зубов;
- В01.064.003 – прием врача-стоматолога детского первичный;
- А02.07.006 – определение прикуса и др.

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

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе», реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости

ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Вышеуказанные медицинские услуги оказываются в клинике «Смайл клиник» на основании лицензии на осуществление медицинской деятельности №ЛЮ-26-01-002994 от 16 апреля 2015, выданной ООО «Смайл клиник».

Следовательно, рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «Смайл клиник» /356240, г. Михайловск, ул. Ленина, д. 181/3, ИНН 2623024980, КПП 262301001, ОГРН 1102645000688, зарегистрировано в качестве юридического лица 31.08.2010/.

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

28.03.2019 в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные пояснения директора ООО «Смайл клиник» Дерябина Ю.А., в которых указано, что указанная реклама размещена по его инициативе.

Также ООО «Смайл клиник» были представлены фотографии, об устранении нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Таким образом, ООО «Смайл клиник» нарушило часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», нарушение выразилось в распространении рекламы медицинских услуг без указания предупреждения о возможных противопоказаниях, необходимости получения консультации со специалистом.

В соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

У ООО «Смайл клиник» имелась возможность обеспечить соблюдение законодательства о рекламе при распространении рекламы, но общество не приняло к тому разумных и адекватных мер, не проявило должную степень заботливости и осмотрительности, не организовало соответствующий контроль за соблюдением требований действующего законодательства, что является основанием в соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ для признания ООО «Смайл клиник» виновным в совершении административного правонарушения.

В вышеуказанной рекламе ООО «Смайл клиник» допущены нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы медицинских услуг без указания

предупреждения о возможных противопоказаниях, необходимости получения консультации со специалистом.

Совершенное ООО «Смайл клиник» административное правонарушение в виде нарушения законодательства о рекламе посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок общественных отношений в сфере производства, размещения и распространения рекламы.

Правонарушения в сфере рекламы медицинских услуг обладают повышенной опасностью.

Общественные отношения, связанные с рекламой медицинских услуг, являются одними из наиболее важных объектов правового регулирования в сфере здравоохранения. Посягательство на них несет в себе существенную угрозу установленному публично-правовому порядку, поскольку непосредственно влияет на состояние здоровья человека. Административное правонарушение, совершенное ООО «Смайл клиник», несет в себе угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей.

Действия Ставропольского УФАС России направлены на реализацию положений Конституции Российской Федерации, которая признает человека высшей ценностью общества, право на жизнь – самым важным правом человека, принадлежащим ему от рождения (статьи 2, 17, 20).

Конституция Российской Федерации признает право человека на охрану здоровья и медицинскую помощь (часть 1 статьи 41).

В части 1 статьи 45 Конституции Российской Федерации гарантируется государственная защита прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации.

Об общественной опасности правонарушений, связанных с рекламой медицинских услуг, свидетельствует выделение законодателем ответственности за такие нарушения в отдельный состав - часть 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеуказанного, должностное лицо приходит к выводу о невозможности применения к ООО «Смайл клиник» статьи 2.9 КоАП РФ. Правонарушение, допущенное ООО «Смайл клиник», обладает повышенной опасностью и понятие «малозначительность» к нему неприменимо.

Статья 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением, содержит условия замены административного штрафа предупреждением.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона

субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

ООО «Смайл клиник» является субъектом малого предпринимательства. Поскольку административное правонарушение, совершенное ООО «Смайл клиник», несет угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей, на ООО «Смайл клиник» не распространяется действие части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

С учетом субъективной и объективной стороны совершенного правонарушения должностным лицом Ставропольского УФАС России было принято решение о назначении административного штрафа, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Отягчающих обстоятельств по делу об административном правонарушении в отношении ООО «Смайл клиник» не установлено.

В то же время, Ставропольским УФАС России установлены смягчающие обстоятельства по делу об административном правонарушении в отношении ООО «Смайл клиник».

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность является факт устранения нарушения до вынесения постановления.

Кроме того, в адрес Ставропольского УФАС России ООО «Смайл клиник» представило бухгалтерскую (финансовую) отчетность за 2018 г., согласно которой доход у Общества в 2018 г. составил 92 000 рублей.

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

При этом, согласно части 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 настоящей статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса.

При этом минимальный размер штрафа, предусмотренного для юридического лица в соответствии с частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет 200 000 руб. Следовательно, при назначении административного наказания в соответствии с частями 3.2 и 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, размер административного штрафа не может составлять менее 100 000 руб.

В соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Соблюдение этих, вытекающих из конституционных принципов равенства, пропорциональности и соразмерности требований, призвано обеспечить индивидуализацию наказания юридических лиц, виновных в совершении административных правонарушений, и одновременно не допустить при применении мер административной ответственности избыточного ограничения их имущественных прав и интересов.

Штраф в размере 200 000 руб. для ООО «Смайл клиник» является значительной суммой и может поставить под угрозу экономическую деятельность общества.

Учитывая имущественное и финансовое положение заявителя, обстоятельства и характер совершенного правонарушения, отсутствие тяжких последствий должностное лицо усматривает наличие исключительных обстоятельств у ООО «Смайл клиник», в связи с чем, считает возможным применить в отношении ООО «Смайл клиник» часть 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ.

Руководствуясь частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе», статьями 2.1, 2.9; 4.1; 4.1.1; 4.2; 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Смайл клиник» /356240, г. Михайловск, ул. Ленина, д. 181/3, ИНН 2623024980, КПП 262301001, ОГРН 1102645000688, зарегистрировано в качестве юридического лица 31.08.2010/ виновным в совершении нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38 – ФЗ «О рекламе».

2. Назначить ООО «Смайл клиник» /356240, г. Михайловск, ул. Ленина, д. 181/3, ИНН 2623024980, КПП 262301001, ОГРН 1102645000688, зарегистрировано в качестве юридического лица 31.08.2010/ наказание в соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и частью 3.2 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере **ста одной тысячи рублей (101 000 рублей)**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

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

«Получатель» - УФК МФ РФ по СК (Ставропольское УФАС России), ИНН 2634003887, КПП 263501001, Отделение Ставрополь г. Ставрополь, р/с 40101810300000010005, БИК 040702001, ОКТМО 07701000. Код доходов бюджета 161 1 16 26000 01 6000 140. УИН 16112042200001594293. Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе по Постановлению по делу об административном правонарушении №026/04/14.3-117/2019 от 19.04.2019 г.

В случае отсутствия документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, примет решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности по статье 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. В соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела, в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления

Г.В. Золина