

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания
по делу № 033/04/14.3-86/2020 об административном правонарушении

25 февраля 2020 года

г. Владимир

Я, заместитель руководителя Владимирского УФАС России Ш., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-86/2020, возбужденного по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении ООО «Клеопатра» (лицензия на осуществление медицинской деятельности ЛО-33-01-002544 от 22.03.2018, юр. адрес 601503, Владимирская область, г. Гусь-Хрустальный, ул. Орджоникидзе, 69, ОГРН: 1063304015741, , ИНН: 3304014586, КПП: 330401001),

УСТАНОВИЛА:

Владимирским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 033/04/14.3-86/2020 в отношении ООО «Клеопатра» по факту нарушения требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в отсутствии предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских товаров и услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов в рекламном объявлении, размещенном в газете «Гусевские вести», выпуск № 32(17403) от 22 августа 2019 г. стр.7 рекламное объявление следующего содержания: «В медицинском центре «Клеопатра» принимает детский врач ультразвуковой диагностики Артюхина С.В.(врач высшей квалификационной категории, кандидат медицинских наук г. Москва)...УЗИ брюшной полости, мочевой системы, щитовидной железы, мошонки, гинекологии, мягких тканей, лимфатических узлов, коленных суставов, сердца, сосудов головы и шеи Адрес ул. Каховского, д. 5, тел. 3-55-40, 8-904-658-36-38», ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении от 07.02.2020 №02/574-мсв с указанием даты, времени и места составления протокола об административном правонарушении направлено ООО «Клеопатра» по месту его нахождения и получено представителем общества 17.02.2019 (уведомление о вручении почтового отправления с идентификатором 60003644403727).

Согласно протоколу об административном правонарушении от 25.02.2020 составленного в присутствии генерального директора ООО «Клеопатра» К., действующего на основании приказа №7/1 от 19.12.2016, ООО «Клеопатра» вменяется совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ. Копия протокола с указанием даты, времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-86/2020получена представителем ООО «Клеопатра» К. на руки.

ООО «Клеопатра» было заявлено ходатайство (вх. № 1320 от 25.02.2020)о рассмотрении дела об административном нарушении № 033/04/14.3-86/2020 25.02.2020.

Таким образом, на момент рассмотрения дела № 033/04/14.3-86/2020 об административном правонарушении лицо, привлекаемое к административной ответственности , извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Событие административного правонарушения установлено решением Комиссии

Владимирского УФАС России от 15.01.2020г. по делу о нарушении рекламного законодательства № 033/05/24-1317/2019 и выразилось в следующем.

Владимирское УФАС России в процессе осуществления государственной функции по контролю за соблюдением норм Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») установило факт размещения в газете «Гусевские вести», выпуск № 32(17403) от 22 августа 2019 г. стр.7 рекламное объявление следующего содержания: «В медицинском центре «Клеопатра» принимает детский врач ультразвуковой диагностики Артюхина С.В.(врач высшей квалификационной категории, кандидат медицинских наук г. Москва)...УЗИ брюшной полости, мочевой системы, щитовидной железы, мошонки, гинекологии, мягких тканей, лимфатических узлов, коленных суставов, сердца, сосудов головы и шеи Адрес ул. Каховского, д. 5, тел. 3-55-40, 8-904-658-36-38», не соответствующего ФЗ «О рекламе», поскольку в данном рекламном объявлении отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских товаров и услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов

Факт распространения указанного рекламного объявления подтвержден имеющимися в распоряжении Владимирского УФАС материалами – в печатном выпуске газеты «Гусевские вести», выпуск № (17403) от 22 августа 2019 г спорное рекламное объявление располагается на стр.7.

Также, согласно ответа редакции газеты «Гусевские вести» на запрос Владимирского УФАС от 10.12.2019 №05/5909-мсв, основанием распространения спорного рекламного объявления выступает Договор КГС №37/6 от 11.06.2019. В соответствии с данным Договором, Исполнитель обязуется разместить в газете «Гусевские вести» рекламное объявление медицинского центра «Клеопатра» согласно представленного оригинал – макета, заверенного рекламодателем в объеме и на условиях, предусмотренных Договором.

По указанному факту распространения рекламы 20 декабря 2019 года Управлением было возбуждено производство по делу № 033/05/24-1317/2019 в отношении ООО «Клеопатра» (лицензия на осуществление медицинской деятельности ЛО-33-01-002544 от 22.03.2018, юр. адрес 601503, Владимирская область, г. Гусь-Хрустальный, ул. Орджоникидзе, 69, ОГРН: 1063304015741, , ИНН: 3304014586, КПП: 330401001) как рекламодателя, Редакции газеты «Гусевские вести» (адрес: 601508, г. Гусь –Хрустальный, ул. Садовая, д. 63, кв. 55 свидетельство о регистрации ПИ № ТУ33-00495 от 10.07.2017, учредитель ООО «Консалтинговая группа «Система» (юр. адрес 601508 Владимирская область, г. Гусь-Хрустальный, ул. Садовая, д.63, кв.55, ОГРН: 1053300316024, ИНН: 3304012483, КПП: 330401001) как рекламораспространителя, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, о чем вынесено определение и назначена дата рассмотрения дела на 14 января 2019 года.

На рассмотрении дела 14.01.2020 представитель ООО «Клеопатра» представил документы и письменные пояснения по факту размещения в газете «Гусевские вести», выпуск № 32(17403) от 22 августа 2019 г. стр.7 рекламное объявление следующего содержания: «В медицинском центре «Клеопатра» принимает детский врач ультразвуковой диагностики Артюхина С.В.(врач высшей квалификационной категории, кандидат медицинских наук г. Москва)...УЗИ брюшной полости, мочевой системы, щитовидной железы, мошонки, гинекологии, мягких тканей, лимфатических узлов, коленных суставов, сердца, сосудов головы и шеи Адрес ул. Каховского, д. 5, тел. 3-55-40, 8-904-658-36-38». Было сообщено, что 11.06.2019 между ООО «Клеопатра» и ООО «КГ Система» был заключен договор КГС 37/6 на оказание услуг по размещению рекламных/информационных материалов. Согласно п. 1.1 Договора, исполнитель обязуется разместить рекламу заказчика в газете «Гусевские вести» согласно предоставленного оригинал – макета. Заказчиком была представлена информация для рекламы в устном виде, в связи с чем ООО «Клеопатра»

предполагает введение их в заблуждение при согласовании макета спорного рекламного объявления. Отмечается, что согласно п.2.2. Договора, исполнитель обязуется разместить рекламу в сроки и в объеме с учетом ограничений, предусмотренных законодательством Российской Федерации «О рекламе». Вместе с тем, исполнитель выступает как профессиональный участник рекламного рынка, имеет свидетельство о регистрации СМИ от 10.07.2017 ПИ № ТУ33-00495. Редакция газеты создается в целях организации работы по подготовке, выпуску и распространению продукции СМИ. В соответствии с возложенными на нее задачами, редакция осуществляет в установленном законом порядке публикацию рекламы и объявлений. ООО «Клеопатра» полагает, что исполнитель в силу специфики своей деятельности не мог не знать об ограничениях, предусмотренных ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе». Было также указано, что нарушение законодательства о рекламе допущено впервые и рекламодатель является субъектом малого и среднего предпринимательства. ООО «Клеопатра» были предприняты меры по недопущению дальнейшего нарушения законодательства, а именно ООО «Клеопатра» в соответствии со ст. 450.1 ГК РФ было направлено уведомление от 27.12.2019 об отказе от исполнения договора в адрес ООО «КГ Система», полученное организацией 10.01.2020, в связи с чем ООО «Клеопатра» просило не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Представитель ООО «КГ Система» пояснила, что признает факт совершения вменяемого нарушения. Исполняя функции менеджера по рекламе, Ж. несет ответственность за подготовку макетов рекламных объявлений и их содержание. Представитель ООО «КГ Система» указала, что нарушение законодательства о рекламе допущено впервые.

Информация, размещенная на рекламном объявлении в газете «Гусевские вести», выпуск № 32(17403) от 22 августа 2019 г. стр.7, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: распространена посредством размещения в периодическом печатном средстве массовой информации - газете «Гусевские вести», предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение товара, призвана формировать и поддерживать интерес к товарам, предоставляемым хозяйствующими субъектами, указанными в объявлениях (медицинскому центру «Клеопатра» в г. Гусь – Хрустальный и оказываемым им медицинским услугам).

Объектом рекламирования в данном случае являются медицинские услуги

В соответствии с номенклатурой медицинских услуг, (утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13.10.2017 N 804н, действует с 01.01.2018 г.) услуги-

A04.01.001- Ультразвуковое исследование мягких тканей;

A04.04.001- Ультразвуковое исследование сустава;

A04.06.002- Ультразвуковое исследование лимфатических узлов;

A04.16.001-Ультразвуковое исследование органов брюшной полости;

A04.22.001-Ультразвуковое исследование щитовидной железы и паращитовидных желез;

A04.28.002-Ультразвуковое исследование мочевыводящих путей;

A04.28.002.001-Ультразвуковое исследование почек;

A04.28.002.002-Ультразвуковое исследование мочеточников;

A04.28.002.003-Ультразвуковое исследование мочевого пузыря;

A04.28.002.004-Ультразвуковое исследование уретры;

A04.28.002.005-Ультразвуковое исследование мочевого пузыря с определением остаточной мочи;

A04.28.002.006-Ультразвуковое исследование почек с функциональной нагрузкой;
A04.28.003- Ультразвуковое исследование органов мошонки;
A04.30.010-Ультразвуковое исследование органов малого таза (комплексное),
являются медицинскими услугами.

Медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение (Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации").

В соответствии с частью 7 статьи 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.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

В рассматриваемой рекламе отсутствует предупреждение о противопоказании рекламируемой медицинской услуги и необходимости получения консультации специалистов.

Таким образом, в рекламном объявлении, размещенном в газете «Гусевские вести», выпуск № 32(17403) от 22 августа 2019 г. стр.7 рекламное объявление следующего содержания: «В медицинском центре «Клеопатра» принимает детский врач ультразвуковой диагностики Артюхина С.В.(врач высшей квалификационной категории, кандидат медицинских наук г. Москва)...УЗИ брюшной полости, мочевой системы, щитовидной железы, мошонки, гинекологии, мягких тканей, лимфатических узлов, коленных суставов, сердца, сосудов головы и шеи Адрес ул. Каховского, д. 5, тел. 3-55-40, 8-904-658-36-38» содержится нарушение части 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

На основании вышеизложенного, рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя Общества, Комиссия Владимирского УФАС России установила факт нарушения ООО «Клеопатра» требований части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», выразившийся в отсутствии в рекламных объявлениях предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских товаров и услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Ответственность за нарушение требований, установленных ст. 24 ФЗ «О рекламе» в соответствии с ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» возложена на рекламодателя.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель- изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из имеющихся у антимонопольного органа материалов следует, что рекламодателем является ООО «Клеопатра» (лицензия на осуществление медицинской деятельности ЛО-33-01-002544 от 22.03.2018, юр. адрес 601503, Владимирская область, г. Гусь-Хрустальный, ул. Орджоникидзе, 69, ОГРН: 1063304015741, , ИНН: 3304014586, КПП: 330401001)..

Распространение ненадлежащей рекламы образует состав административного правонарушения, предусмотренного 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.

Указанные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что противоправные действия ООО «Клеопатра» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьей 14.3 КоАП РФ – нарушение рекламодателем законодательства РФ о рекламе.

Согласно п. 1 ст. 2.5 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу статьи 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.

Место совершения административного правонарушения: Владимирская область, г. Гусь -Хрустальный.

Время совершения административного правонарушения: 22.08.2019.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Состав административного правонарушения по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, совершенного ООО «Клеопатра», образуют:

- объект административного правонарушения – установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;

- объективная сторона административного правонарушения - отсутствие указания в рекламных объявлениях предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских товаров и услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов в нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе»;

- субъект административного правонарушения - ООО «Клеопатра»;

- субъективная сторона административного правонарушения – виновное совершение административного правонарушения, так как у ООО «Клеопатра» имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ООО «Клеопатра». Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении , юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава

административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

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

Смягчающими обстоятельствами, выявленными при рассмотрении дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-86/2020, является привлечение ООО «Клеопатра» к административной ответственности ч.2 ст. 14.3 КоАП РФ впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-86/2020 выявлены основания для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ, а именно факт принадлежности ООО «Клеопатра» к числу субъектов малого и среднего предпринимательства.

Дополнительно должностным лицом был исследован вопрос о малозначительности.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно пункту 21 Постановления Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Согласно п. 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 №10 « о некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Действия ООО «Клеопатра» содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении лица к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе. Несоответствие спорной рекламы требованиям законодательства нарушает права и законные интересы потребителей на получение надлежащей информации.

Владимирское УФАС России, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, приходит к выводу, что совершенное правонарушение несет существенную угрозу правоохраняемым отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным

Срок давности привлечения юридического лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение

законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истёк.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП РФ, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, гарантий, предусмотренных КоАП РФ, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

С учетом установленных обстоятельств ООО «Клеопатра» виновно в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, так как данным юридическим лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению требований законодательства о рекламе, при отсутствии к тому чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств.

Определяя степень ответственности ООО «Клеопатра», с учетом фактических обстоятельств совершения административного правонарушения, отсутствия отягчающих обстоятельств, руководствуясь ст. 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным заменить административное наказания в виде административного штрафа предупреждением.

Постановление по делу об административном правонарушении № 033/04/14.3-86/2020 вынесено в присутствии генерального директора ООО «Клеопатра» К., действующего на основании приказа №7/1 от 19.12.2016

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 2 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, статьями 14, 33, 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ООО «Клеопатра» (лицензия на осуществление медицинской деятельности ЛО-33-01-002544 от 22.03.2018, юр. адрес 601503, Владимирская область, г. Гусь-Хрустальный, ул. Орджоникидзе, 69, ОГРН: 1063304015741, , ИНН: 3304014586, КПП: 330401001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде **предупреждения**.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления

Ш.