



**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 № 026/04/14.3-1386/2019**

16 сентября 2019г.

г. Ставрополь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Г.В. Золина, рассмотрев протокол № 417 от 02.09.2019г. и материалы административного дела № 026/04.14.3-1386/2019, возбужденного 02.09.2019 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении ИП Карапетяна Арсена Сергеевича /<...>, ИНН 263407578429, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №5 по Ставропольскому краю 29.06.2012 за ОГРНИП 312265118100445/ 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 отсутствие ИП Карапетяна А.С., надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (уведомление №80092439849028),

УСТАНОВИЛ:

20.03.2019 года в г. Ставрополе на троллейбусе был зафиксирован факт распространения рекламы следующего содержания: «Офтальма. Лазерная коррекция зрения. Хирургия катаракты. Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста...».

В данной рекламе медицинских услуг присутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению, необходимости получения консультации специалистов, но оно занимает менее 5% рекламной площади.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.06 №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 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. 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).

Реклама, размещенная на троллейбусе, распространялась на основании счета №685 от 27.08.2018, акта №723 от 30.09.2018, счета на оплату №785 от 25.09.2018, акта №810 от 31.10.2018, счета на оплату №871 от 19.10.2018, акт №937 от 30.11.2018, счета на оплату №985 от 27.11.2018, акта №1038 от 31.12.2018, счета на оплату №574 от 23.07.2018, акта №630 от 31.08.2018, счета №134 от 28.02.2018, акта №277 от 06.04.2018, счета на оплату №140 от 28.02.2018, акта №136 от 31.03.2018, счета на оплату №432 от 22.06.2018, акта №536 от 31.07.2018, счета на оплату №374 от 24.05.2018, акта №428 от 30.06.2018, счета на оплату №293 от 23.04.2018, акта №328 от 31.05.2018, счета на оплату №221 от 27.03.2018 и акта №221 от 30.04.2018. Указанные счета выставлялись ИП Карапетяном А.С. ООО «Офтальма» за размещение рекламного материала на бортах троллейбуса. Акты составлялись между ИП Карапетяном А.С. и ООО «Офтальма» также по факту размещения рекламного материала на бортах троллейбуса.

Рекламораспространителем указанной рекламы является ИП Карапетян Арсен Сергеевич /<...>, ИНН 263407578429, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №5 по Ставропольскому краю 29.06.2012 за ОГРНИП 312265118100445/.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «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 соответствии с частью 2 статьи 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «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.

Объектом рекламирования, распространенной на троллейбусе рекламы, являются медицинские услуги, оказываемые ООО «Офтальма». Следовательно, на рекламу ООО «Офтальма» распространяются требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 27.12.2011 №1664н. В данном перечне указаны такие медицинские услуги, как:

- А16.26.092.001 - лазерная экстракция хрусталика;
- А16.26.096 – дисцизия, экстракция вторичной катаракты;
- А22.26.008 – лазерная акупунктура органа зрения;

Пункт 3 статьи 2 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в РФ» раскрывает содержание понятия «медицинская деятельность». 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.

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

Из взаимосвязанного толкования указанных норм следует, что понятие «медицинская деятельность» шире, чем понятие «медицинская услуга». В связи с этим необходимо учитывать, что правила, установленные частью 7 статьи 24 Закона о рекламе, не распространяются на рекламу медицинской помощи, не связанной с оказанием медицинских услуг и лекарственными средствами.

Следовательно, информация о комплексной диагностике зрения, лечении глазных болезней, лазерной коррекции зрения, хирургии глаукомы и катаракты и др., указанная в спорной рекламе, является именно информацией о медицинских услугах, реализуемых обществом для потребителей.

Информация, размещенная на боковых сторонах троллейбуса, отвечает всем признакам рекламы, поэтому предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалистов должно занимать не менее 5% от площади всей рекламной площади.

В соответствии с рекламным макетом, имеющимся в материалах дела, общая площадь рекламы равна 62,4 см² (следует учесть, что макет не полноразмерный, поскольку на нем указана боковая сторона троллейбуса не полностью). 5% от всей рекламной площади составляет 3,12 см². Размер надписи с предупреждением равен 2,31 см², что на порядок меньше. То есть, предупреждение занимает всего 3,7% от всей рекламной площади.

Согласно фотографии из материалов дела, общая площадь рекламы равна 135,8 см². 5% от всей рекламной площади должно составлять 6,79 см². Размер надписи с предупреждением равен 4,4 см², что на порядок меньше. То есть, предупреждение занимает всего 3,2% от всей рекламной площади.

Из указанных обстоятельств следует, что содержащееся в рекламе, распространенной ИП Карапетяном А.С., предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалистов, составляет менее 5% рекламной площади, что противоречит части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

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.

Должностное лицо не находит в действиях ИП Карапетяна А.С. обстоятельств, смягчающих административную ответственность, обстоятельств, отягчающих административную ответственность также нет.

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.

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

ИП Карапетяном А.С., несет в себе угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей.

Конституция Российской Федерации 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.

Совершенное индивидуальным предпринимателем административное правонарушение в виде нарушения законодательства о рекламе посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок общественных отношений в сфере производства, размещения и распространения рекламы.

На основании вышеуказанного, должностное лицо приходит к выводу о невозможности применения к ИП Карапетяну А.С. статьи 2.9 КоАП РФ. Правонарушение, допущенное индивидуальным предпринимателем, 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.

ИП Карапетян А.С. является субъектом малого предпринимательства. Поскольку административное правонарушение, совершенное ИП Карапетяном А.С., несет угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей, на ИП Карапетяна А.С. не распространяется действие части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе», статьями 2.1, 2.9, 3.4, 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 ИП Карапетяна Арсена Сергеевича /<...>, ИНН 263407578429, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №5 по Ставропольскому краю 29.06.2012 за ОГРНИП 312265118100445/ виновным в совершении нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе».
2. Назначить ИП Карапетяну Арсену Сергеевичу /<...>, ИНН 263407578429, зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №5 по Ставропольскому краю 29.06.2012 за ОГРНИП 312265118100445/ наказание в соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере **десяти тысяч рублей (10 000 рублей)**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 16100500000000227880. Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе по постановлению № 026/04/14.3-1386/2019 от 02.09.2019г.

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