



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания
в виде предупреждения
по делу №19АПР/18 об административном правонарушении
(ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ)

17 апреля 2018 года

г. Екатеринбург

Резолютивная часть объявлена 12 апреля 2018 года
В полном объеме изготовлено 17 апреля 2018 года

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 06.03.2018 и иные материалы дела в отношении **ООО «УВЗ-Медиа Сервис»** (ИНН 6623072830, ОГРН 1106623006313, КПП 662301001, юр. адрес: 622051, Свердловская обл., г. Нижний Тагил, ул. Тимирязева, 54, дата присвоения ОГРН 11.10.2010),

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно п.1 ч.1 ст.28.1 КоАП РФ и примечания к ней явилось непосредственное обнаружение должностным лицом Свердловского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, а именно, установленный решением Свердловского УФАС России от 19.01.2018 по делу №89 факт распространения ООО «УВЗ-Медиа 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 06.03.2018 путем составления протокола на основании ч. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ в отсутствие законного представителя ООО «УВЗ-Медиа Сервис», извещенного в порядке ст.25.15 КоАП РФ о времени и месте составления протокола, что подтверждается уведомлением о вручении, согласно которому корреспонденция (исх.№955 от 25.01.2018), направленная по юридическому адресу общества, была получена 05.02.2018, с участием допущенной в качестве защитника <...> (доверенность №01-27/04 от 25.01.2018).

Рассмотрение дела №19АПР/18 об административном правонарушении определением от 06.03.2018 (исх.№3846 от 13.03.2018) было назначено на 21.03.2018 в 12 час. 30 мин.

Определением от 21.03.2018 (исх. №4839 от 27.03.2018) рассмотрение дела отложено на 12.04.2018.

Дело в соответствии с ч.2 ст.25.1 КоАП РФ рассмотрено 12.04.2018 с участием законного представителя ООО «УВЗ-Медиа Сервис» директора <...> (Приказ №03-04/252 од от 12.09.2017).

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

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 совершенного с 26.03.2017 по 04.10.2017 на рекламной конструкции, расположенной на автомобильной дороге «Южный подъезд к г. Нижний Тагил от км 120 + 085 а/д «г. Екатеринбург - г. Нижний Тагил - г. Серов» между 8-м и 9-м километром административного правонарушения, установлено решением Свердловского УФАС России от 19.01.2018 по делу №89, которым выявлен факт нарушения законодательства о рекламе, а именно, распространение ненадлежащей рекламы медицинских услуг (медицинские осмотры, УЗИ диагностика), 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.

Решением Свердловского УФАС России от 19.01.2018 по делу №89 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, записью видеорегистратора, установлено, что на рекламной конструкции, расположенной на автомобильной дороге «Южный подъезд к г. Нижний Тагил от км 120 + 085 а/д «г. Екатеринбург - г. Нижний Тагил - г. Серов» между 8-м и 9-м километром была распространена реклама следующего содержания: *«Центр медицинских осмотров. Медицинские осмотры. УЗИ диагностика. Водительская комиссия. Пр. Ленина, 75. 21-53-21. Лицензия ЛО-66-01-004231 от 25.08.2016 г. выдано Министерством здравоохранения Свердловской области».*

Период распространения рекламы - с 26.03.2017 (п.1.2. Заказа №3 от 20.03.2017 на размещение (изготовление) рекламно-информационных материалов к договору №01-14/77 от 13.10.2016) по 04.10.2017 (ИП <...> в соответствии с условиями заключенного ООО «УВЗ-Медиа Сервайс» Договора № 01-15/197 от 03.10.2017 выполнил работы по демонтажу РИМ со щита, расположенного по адресу: въезд в г. Нижний Тагил, со стороны г. Екатеринбург, сторона А).

Несмотря на то, что на кадре видеорегистратора (время 00:44) не весь текст поддается прочтению, тем не менее, видно, что в нижней части рекламного поля присутствует только одна строка, содержанием которой может быть только «*Лицензия ЛО-66-01-004231 от 25.08.2016 г. выдано Министерством здравоохранения Свердловской области*».

Комиссия критически оценивает материалы, представленные ООО «КМО» в качестве доказательства наличия в рассматриваемой рекламе (строкой ниже слов «*Лицензия ЛО-66-01-004231 от 25.08.2016 г. выдано Министерством здравоохранения Свердловской области*») фразы «*Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста*», поскольку продемонстрированный на заседании комиссии 16.11.2017 баннер (ранее в материалы дела были представлены фотографии этого баннера (вх.№01-20521 от 13.11.2017)) не может являться баннером, который в действительности был размещен на рассматриваемой рекламной конструкции, поскольку на продемонстрированном баннере имеются три цветные полосы по нижнему краю рекламного поля, которых нет на баннере, зафиксированном фотографией заявителя. На фотографиях заявителя видно, что нижний правый край баннера прикреплен к конструкции (подогнут), остальная же нижняя часть (белая полоса, предназначенная для крепления полотна) не закреплена, при этом, какие-либо полосы на ней отсутствуют.

Кроме того, ООО «КМО» пыталось ввести в заблуждение комиссию, представив в материалы дела два макета одной и той же рекламы в качестве приложения к доп.соглашению №1 от 22.12.2016, подписанного ООО «КМО» и ООО «УВЗ-Медиа Сервис» в один и тот же день 22.12.2016 с разницей в датах выдачи лицензии (макет №1 – лицензия ЛО-66-01-004132 от 30.06.2016, макет №2 - ЛО-66-01-004231 от 25.08.2016), при этом, оригинал документа (макет №1) лица, его подписавшие, представить не смогли, как и не смогли объяснить его существование.

Также комиссия отмечает, что макеты (№1 и №2) являлись приложением к дополнительному соглашению №1 от 22.12.2016 к **Заказу №2 от 12.12.2016** на размещение (изготовление) рекламно-информационных материалов к договору №01-14/77 от 13.10.2016. Согласно данному заказу заказчик ООО «КМО» поручал исполнителю ООО «УВЗ-Медиа Сервис» как *изготовление* рекламно-информационного материала, так и его *монтаж и размещение*, п.1.3. указанного заказа местом размещения рекламы, согласованной сторонами в приложении к доп. соглашению №1 от 22.12.2016, являлась рекламная конструкция по пр. Вагоностроителей,4.

Рассматриваемая же в настоящем деле реклама была распространена ООО «УВЗ-Медиа Сервис» на основании иного заказа - **Заказа №3 от 20.03.2017** на размещение (изготовление) рекламно-информационных материалов к договору №01-14/77 от 13.10.2016, согласно которому заказчик ООО «КМО» поручал

исполнителю ООО «УВЗ-Медиа Сервис» *монтаж и размещение* рекламного информационного материала на рекламной конструкции, установленной на въезде в г. Нижний Тагил со стороны г. Екатеринбурга (сторона А), при этом в заказе не оговорено, какой именно макет рекламы согласован сторонами к размещению (*не указано, что таким макетом является приложение к доп. соглашению №1 от 22.12.2016*).

Таким образом, какие-либо документы, опровергающие доказательства, представленные заявителем, равно как и подтверждающие факт фальсификации доказательств заявителем, ООО «КМО» и ООО «УВЗ-Медиа Сервис» не представлены. Также ответчиками не представлены доказательства наличия как согласованного сторонами макета, являющегося приложением именно к Заказу №3 от 20.03.2017, так и доказательства наличия необходимого предупреждения как в макете, так и в рекламе, размещенной на рекламной конструкции.

Указанная информация является рекламой «Центра медицинских осмотров» (указано коммерческое обозначение, контактная информация) и оказываемых в нем услуг, в том числе, медицинских: медицинские осмотры, УЗИ диагностика, 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), ультразвуковое исследование мягких тканей (одна анатомическая зона) (А04.01.001, А04.01.001), комплексное ультразвуковое исследование внутренних органов (В03.052.001, В03.052.001), 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; ультразвуковая диагностика.

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, УЗИ диагностика, 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 рекламораспространитель (ч.7 ст.38 Закона о рекламе).

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

Материалами дела установлено, что реклама, размещенная на рекламной конструкции, расположенной на автомобильной дороге «Южный подъезд к г. Нижний Тагил от км 120 + 085 а/д «г. Екатеринбург - г. Нижний Тагил - г. Серов» между 8-м и 9-м километром, была распространена на основании Договора №01-14/77 от 13.10.2016 на размещение (изготовление) рекламно-информационных материалов, заключенного между ООО «УВЗ-Медиа Сервис» (Исполнитель) и ООО «КМО» (Заказчик).

Предмет данного договора сформулирован следующим образом:

1.1. Исполнитель обязуется по заданию Заказчика разместить (изготовить) рекламно-информационные материалы товаров, работ и услуг, выпускаемых, выполняемых, оказываемых предприятием Заказчика.

1.2. Размещение (изготовление) рекламно-информационных материалов включают в себя проведение следующих видов работ:

- подготовка к размещению и размещение готовых рекламно-информационных материалов в согласованных между Исполнителем и Заказчиком рекламных местах:

- изготовление, подготовка к размещению рекламно-информационных материалов, их размещение в согласованных между Исполнителем и Заказчиком рекламных местах:

- техническое обслуживание, которое включает: контроль над качественным состоянием, в течение обусловленного срока, размещенных рекламно-информационных материалов и мест их размещения, их регулярный осмотр и ремонт:

- изготовление печатной полиграфической продукции.

1.3. Перечень рекламных мест, сроки и стоимость размещения рекламно-информационных материалов, виды изготавливаемой печатной полиграфической продукции, а также другие условия, которые стороны считают необходимыми, указываются в Заказах, являющихся неотъемлемой частью настоящего договора.

Таким образом, рекламодателем рекламы, размещенной на рекламной конструкции, расположенной на автомобильной дороге «Южный подъезд к г. Нижний Тагил от км 120 + 085 а/д «г. Екатеринбург - г. Нижний Тагил - г. Серов» между 8-м и 9-м километром, является ООО «УВЗ-Медиа Сервис».

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

3. За нарушение рекламного законодательства ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность юридических лиц.

В соответствии с 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 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.

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

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (статья 2.2 КоАП РФ) не выделяет. Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

В соответствии с п.13 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 при определении лиц, подлежащих привлечению к административной ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы, судам необходимо также принимать во внимание, что согласно [статье 13](#)

Закона о рекламе обязанность предоставить рекламораспространителю сведения о соответствии рекламы требованиям Закона о рекламе возникает у рекламодателя в случае предъявления такого требования рекламораспространителем, который должен предпринимать разумные меры по недопущению распространения недобросовестной и (или) недостоверной рекламы. Поэтому рекламораспространитель может быть привлечен к ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы наряду с рекламодателем только в том случае, если им указанные сведения не запрашивались либо если рекламораспространитель, не получив запрошенных сведений, тем не менее не отказался от распространения рекламы. Кроме того, рекламораспространитель может быть привлечен к ответственности в том случае, если при проверке предоставленных ему сведений на предмет их соответствия фактическим обстоятельствам (например, соответствия сертификата на товар объекту рекламирования; сведений о государственной регистрации лицу, предоставившему эти сведения) не проявит должных осмотрительности и осторожности.

По результатам оценки в соответствии со ст. 26.11 КоАП РФ представленных материалов должностное лицо установило, что при распространении рекламы медицинских услуг (медицинские осмотры, УЗИ диагностика), оказываемых в «Центре медицинских осмотров» (г. Нижний Тагил, пр. Ленина, 75), с 26.03.2017 по 04.10.2017 на рекламной конструкции, расположенной на автомобильной дороге «Южный подъезд к г. Нижний Тагил от км 120 + 085 а/д «г. Екатеринбург - г. Нижний Тагил - г. Серов» между 8-м и 9-м километром, ООО «УВЗ-Медиа Сервис» имело возможность проконтролировать наличие в рекламе медицинских услуг необходимого предупреждения, предусмотренного ч.7 ст.24 Закона о рекламе, как при подписании Заказа №3 от 20.03.2017 на размещение рекламно-информационных материалов путем истребования у заказчика макета рекламы именно к данному конкретному заказу с целью определения соответствия предлагаемой к размещению рекламы Закону о рекламе, так и при монтаже рекламы путем составления своевременного фотоотчета, то есть, рекламораспространитель не проявил должных осмотрительности и осторожности.

Таким образом, ООО «УВЗ-Медиа Сервис» не были приняты все зависящие от него меры для предупреждения правонарушения, не были надлежащим образом исполнены организационно – распорядительные и административные функции, контроль за соблюдением законодательства о рекламе не был обеспечен, вследствие чего было допущено вышеуказанное правонарушение – ненадлежащая реклама медицинских услуг без предупреждения была распространена с 26.03.2017 по 04.10.2017 на рекламной конструкции, расположенной на автомобильной дороге «Южный подъезд к г. Нижний Тагил от км 120 + 085 а/д «г. Екатеринбург - г. Нижний Тагил - г. Серов» между 8-м и 9-м километром.

Таким образом, ООО «УВЗ-Медиа Сервис» является виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ.

4. Обстоятельствами, смягчающими (ст.4.2 КоАП РФ) административную ответственность, наличие которых просит учесть ООО «УВЗ-Медиа Сервис», признаются следующие обстоятельства:

- ООО «УВЗ-Медиа Сервис» осознает противоправность своих действий, при рассмотрении дела и выяснении его обстоятельств оказывало по возможности содействие, не препятствовало установлению фактических обстоятельств, при которых было совершено правонарушение;

- Общество добровольно и самостоятельно, до наступления даты, когда Обществу стало известно о возбуждении дела № 89 по факту нарушения законодательства о рекламе и привлечения его к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, прекратило распространение указанной выше рекламы (03.10.2017). То есть, на момент рассмотрения дела ООО «УВЗ-Медиа Сервис» устранены выявленные нарушения, за которые лицо привлекается к ответственности (в качестве доказательств на заседание комиссии для обозрения были предоставлены фото, подтверждающие проведенный демонтаж баннера на момент рассмотрения дела, предоставлен договор с организацией производившей демонтаж, акт выполненных работ с данной организацией);

- ООО «УВЗ-Медиа Сервис» не укрывало факты и доказательства, а наоборот добровольно сообщило о фактических обстоятельствах совершенного правонарушения;

- при рассмотрении материалов дела общество давало правдивые и полные пояснения, исходя из имеющихся в Обществе документов и известных обстоятельств дела, предпринимая, таким образом, возможные меры для раскрытия всей полноты обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, не препятствовало установлению обстоятельств дела и не укрывало факты и доказательства.

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

5. Ущерб, причиненный административным правонарушениям, 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.

ООО «УВЗ-Медиа Сервис» в протоколе от 06.03.2018, а также при рассмотрении дела указало, что поддерживает ранее изложенную позицию, представленную в письменных объяснениях (исх. № 01-10/566 от 13.11.2017, исх. № 01-10/617 от 27.12.2017, исх.№01-10/33 от 05.03.2018), предоставленных в Свердловское УФАС России на заседания Комиссии и в материалы административного дела, просит при определении меры административной ответственности учесть следующие обстоятельства.

Санкция за совершение административного правонарушения в соответствии с ч.5 ст.14.3. КоАП РФ предусматривает наказание в виде наложения административного штрафа на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

При этом, ст. 14.3 КоАП РФ не входит в перечень статей, исключаящих замену административного штрафа на предупреждение в соответствии с ч.1 ст.4.1.1 КоАП РФ.

Данное правило было введено в КоАП для того, чтобы предотвратить применение к малому и среднему бизнесу чрезмерных штрафов и сделать акцент на профилактике административных правонарушений.

Частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ предусмотрено, что предупреждение устанавливается за впервые совершенное административное правонарушение 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.

Из приведенных положений закона следует, что положения ст. 4.1.1 КоАП РФ о замене административного штрафа предупреждением могут быть применены при совокупности условий, предусмотренных ч. 3 ст. 3.4 и ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

В рассматриваемом в отношении ООО «УВЗ-Медиа Сервис» деле имеется совокупность указанных условий, а именно:

1. Общество ранее к административной ответственности за однородные правонарушения (п. 19.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10: однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей КоАП РФ), не привлекалось. То есть, административное правонарушение, предусмотренное ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, совершено ООО «УВЗ-Медиа Сервис» впервые.

2. Действия ООО «УВЗ-Медиа Сервис» не создали угрозы 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 имущественного ущерба - до момента заключения Договора ООО «УВЗ-Медиа Сервис» была запрошена у ООО «КМО» копия лицензии на осуществление медицинской деятельности и оказание соответствующих медицинских услуг. Проведение медицинских осмотров и водительских комиссий не может причинить вред здоровью и жизни людей, а наоборот направлено на проведение профилактических мероприятий и своевременное осуществление превентивных мер в области охраны здоровья граждан.

3. Общество является субъектом малого предпринимательства. Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства

было включено в указанный реестр и отнесено к категории «Малое предприятие» (выписка из реестра СМСП прилагается к объяснениям).

4. Факт соответствия Общества критериям субъекта малого предпринимательства может быть подтвержден также сведениями о среднесписочной численности работников (19 человек) и бухгалтерской (финансовой) отчетностью за отчетный период (прилагается к объяснениям).

При разрешении вопроса о применении положений ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ необходимо учитывать имущественное и финансовое положение привлекаемого к ответственности лица, размер чистой прибыли (убытка). В связи с чем, ООО «УВЗ-Медиа Сервис» просит должностное лицо Свердловское УФАС России обратить внимание на наличие следующих исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями и подтверждающие их факты:

С марта 2017 по октябрь 2017 на все расчетные счета ООО «УВЗ-Медиа Сервис» налоговым органом были наложены ограничения и арест в связи с неисполнением в срок требования по погашению задолженности по уплате налогов. Поэтому, денежные средства, поступающие на расчетные счета Общества, списывались в счет погашения задолженности по налогам и иным обязательным платежам в бюджет, а также направлялись на погашение задолженности по заработной плате перед работниками.

Такая ситуация сложилась, в том числе, в связи с непогашением дебиторской задолженности дебиторами Общества. Основной договор, который приносил большую часть выручки ООО «УВЗ-Медиа Сервис» - договор, заключенный с АО «Научно- производственная корпорация «Уралвагонзавод» со сроком действия 1 год (по 31.12.2017). В июне 2017 года руководством АО «Научно-производственная корпорация «Уралвагонзавод» было принято решение о приостановке размещения рекламно - информационных материалов в СМИ, таким образом было приостановлено исполнение основного договора, который приносил большую часть дохода ООО «УВЗ-Медиа Сервис» и, как следствие, приостановлена работа большинства отделов Общества, а также поступление денежных средств в Общество в связи с исполнением условий договора. В связи с этим, руководством Общества было принято решение о проведении мероприятий по сокращению численности (штата) сотрудников, в результате которых среднесписочная численность сотрудников сократилась с 66 человек до 19 человек, из которых 8 человек по состоянию на текущую дату находится в отпуске по уходу за ребенком до 3 лет.

С июня 2017 г. Обществом практически была приостановлена работа (большая часть коллектива до сокращения находилась в простое либо по независящим от сторон причинам, либо в связи с невыплатой заработной платы). Денежных средств, поступающих от других видов деятельности Общества, не хватало на погашение задолженности по заработной плате перед сотрудниками. В связи с этим, в июле 2017 года в целях погашения задолженности по заработной плате перед сотрудниками Общества, с АО «УБТ-Уралвагонзавод» был заключен договор коммерческого займа (целевой займ) на сумму 3 400 000, 00 (Три миллиона четыреста тысяч) рублей.

Кроме того, Общество оказалось неспособным производить расчеты со своими контрагентами, в связи с чем, многие из них стали обращаться в Арбитражные суды за взысканием задолженности. Судебные издержки в виде уплаты государственной пошлины, расходов по оплате услуг представителей, договорные неустойки, проценты за пользование чужими денежными средствами - все это ухудшало итак неблагоприятную финансовую ситуацию в Обществе.

В связи с наличием убытка, со сложной финансовой ситуацией, сложившейся в Обществе, ООО «УВЗ-Медиа Сервис» не смогло в феврале 2017 года возвратить АКБ «РосЕвроБанк» (АО) полученный 01.07.2014 года кредит, в связи с чем, был перезаключен указанный кредитный договор между ООО «УВЗ-Медиа Сервис» и АКБ «РосЕвроБанк» (АО) на сумму 47 700 000, 00 (Сорок семь миллионов семьсот тысяч рублей) - лимит задолженности по договору, который в декабре 2017 года по указанным выше причинам снова был пролонгирован на год.

По данным бухгалтерской (финансовой) отчетности ООО «УВЗ-Медиа Сервис» за 2016 год (отчет о финансовых результатах код строки 2400): за 2016 год убыток составил 2 056 000, 00 (Два миллиона пятьдесят шесть тысяч рублей 00 копеек).

По данным оперативной бухгалтерской (финансовой) отчетности ООО «УВЗ-Медиа Сервис» за 2017 год (отчет о финансовых результатах код строки 2400): за 2017 год убыток составил 26 725 000, 00 (Двадцать шесть миллионов семьсот двадцать пять тысяч рублей 00 копеек).

Таким образом, назначение Обществу наказания в виде штрафа усугубит итак неблагоприятное финансовое состояние ООО «УВЗ-Медиа Сервис», сделает невозможным нормальное продолжение хозяйственной деятельности, также будет причинен ущерб контрагентам и работникам Заявителя.

В обоснование наличия исключительных обстоятельств Обществом приложены соответствующие документы (Приложения).

Затруднительное имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, отсутствие у ООО «УВЗ-Медиа Сервис» чистой прибыли, наличие в Обществе убытка - в данной ситуации наложение административного штрафа может поставить под угрозу финансовое состояние Общества, а соответственно и дальнейшее существование субъекта предпринимательской деятельности.

ООО «УВЗ-Медиа Сервис» просит при назначении наказания за совершение административного правонарушения заменить штраф наказанием в форме устного предупреждения либо, учитывая вышеизложенное, в случае назначения наказания в форме штрафа, установить его в размере менее минимального размера, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Должностное лицо Свердловского УФАС России полагает, что в рассматриваемой ситуации доказательств наличия каких – либо исключительных обстоятельств, позволяющих квалифицировать правонарушение, совершенное ООО «УВЗ-Медиа Сервис», как малозначительное, не представлено.

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 «УВЗ-Медиа Сервис» (ИНН 6623072830) является субъектом малого предпринимательства (малое предприятие), административное правонарушение, предусмотренное ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, выявленное в ходе осуществления государственного контроля, совершено им впервые 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.

Согласно ч. 1 ст. 3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 4.1. – 4.4, ч. 1 ст. 14.3, статьями 23.48, 24.5, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать **ООО «УВЗ-Медиа Сервис»** (ИНН 6623072830, ОГРН 1106623006313, КПП 662301001, юр. адрес: 622051, Свердловская обл., г. Нижний Тагил, ул. Тимирязева, 54, дата присвоения ОГРН 11.10.2010) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в порядке замены в виде **предупреждения**.

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).

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, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

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

<...>