



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания
в виде административного штрафа
по делу №20АПР/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 07.03.2018 и иные материалы дела в отношении **ООО «Гэллэри Сервис»** (ИНН 7714564333, ОГРН 1047796590159, КПП 773001001, дата присвоения ОГРН 10.08.2004, проезд Багратионовский, 7, корп. 20А, г. Москва, 121087, филиал в г. Нижний Тагил: ул. Циолковского, 28, г. Нижний Тагил, Свердловская область, 622036),

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ явилось непосредственное обнаружение должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, а именно, установленный решением Свердловского УФАС России от 19.01.2018 по делу №89 факт распространения ООО «Гэллэри Сервис» в лице филиала в г. Нижний Тагил 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 07.03.2018 путем составления протокола на основании ч. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ в отсутствие законного представителя ООО «Гэллэри 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 допущенного в качестве защитника <...> (доверенность №142 от 21.04.2017).

Рассмотрение дела определением от 12.03.2018 было назначено на 22.03.2018 в 10 час. 00 мин., определением от 22.03.2018 отложено на 12.04.2018.

Дело в соответствии с ч.2 ст.25.1 КоАП РФ рассмотрено 12.04.2018 в отсутствие законного представителя ООО «Гэллэри Сервис», извещенного в порядке ст.25.15 КоАП РФ о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 62099821447774, размещенным на сайте <https://www.pochta.ru>, согласно которому корреспонденция (исх. №4840 от 27.03.2018), направленная по юридическому адресу общества, была получена 04.04.2018, с участием допущенного в качестве защитника <...> (доверенность №142 от 21.04.2017).

При рассмотрении дела осуществлялось аудиопотоколирование на устройство Olimpus (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 совершаемого ООО «Гэллэри Сервис» по месту нахождения филиала в г. Нижний Тагил с 08.08.2017 по 15.08.2017 административного правонарушения, установлено решением Свердловского УФАС России от 19.01.2018 по делу №89, которым выявлен факт распространения на рекламной конструкции, расположенной в г. Нижний Тагил вдоль Восточного шоссе в сторону центра города (на пересечении с Северным шоссе) ненадлежащей рекламы медицинских услуг (все виды медицинских осмотров, флюорография), оказываемых в «Центре медицинских осмотров» (г. Нижний Тагил, пр. Ленина, 75), нарушающей требование ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), что выразилось в размещении рекламы медицинских услуг без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и

использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Решение Свердловского УФАС России от 19.01.2018 по делу №89 согласно ст. 26.2 и ст. 26.7 КоАП РФ является письменным доказательством по делу и в соответствии с п. 10.2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 №30 неотъемлемой частью протокола об административном правонарушении. Указанное решение было обжаловано ООО «КМО» в Арбитражный суд Свердловской области (дело №А60-12935/2018), на момент рассмотрения данного административного дела в установленном порядке судом изменено или отменено не было.

Учитывая установленные п. 1.2, п.п. 3.40 -3.45 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12), ч. 1 ст. 37 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к ст. 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении.

Указанным решением установлено следующее.

Реклама – информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке (п. 1 ст. 3 Закона о рекламе).

Объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама (п.2 ст.3 Закона о рекламе).

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3 ст.3 Закона о рекламе).

Материалами дела, а именно, фотографиями заявителя от 10.08.2017, установлено, и не опровергается ООО «Гэллэри Сервис», что на рекламной конструкции, расположенной в г. Нижний Тагил вдоль Восточного шоссе в сторону центра города (на пересечении с Северным шоссе) была распространена реклама следующего содержания: *«Центр медицинских осмотров. 199 руб. Флюорография. Результат в течение 1 часа на Ленина 75. Все виды медицинских осмотров. Водительская комиссия. Тел.: (3435) 21-53-21 Подлежит обязательной сертификации и лицензированию»*, в которой также отсутствует предупреждение о

наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг, необходимости получения консультации специалистов. К указанной рекламной конструкции прикреплена табличка с надписью: «Gallery NTG009A1GGBB тел. (3435) 41-41-01. ООО «Гэллэри Сервис» указало (вх.№01-22822 от 15.12.2017), что предупреждающая надпись в виде заплатки *«Имеются противопоказания. Необходимо проконсультироваться со специалистом»* отклеилась и отсутствовала в рекламе с 08.08.2017 по 15.08.2017.

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

Согласно Приказу Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 №1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» (с 01.01.2018 вступил в силу Приказ Минздрава России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг»), прием (осмотр, консультация) врача по медицинской профилактике первичный (B01.069.004, B01.070.002), флюорография легких (A06.09.006, A06.09.006), входят в перечень медицинских услуг.

Статьей 2 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (с изменениями и дополнениями) определены основные понятия, используемые в вышеуказанном Федеральном Законе, а именно: медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение; медицинское вмешательство - выполняемые медицинским работником и иным работником, имеющим право на осуществление медицинской деятельности, по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную направленность виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а также искусственное прерывание беременности; профилактика - комплекс мероприятий, направленных на сохранение и укрепление здоровья и включающих в себя формирование здорового образа жизни, предупреждение возникновения и (или) распространения заболеваний, их раннее выявление, выявление причин и условий их возникновения и развития, а также направленных на устранение вредного влияния на здоровье человека факторов среды его обитания; диагностика - комплекс медицинских вмешательств, направленных на распознавание состояний или установление факта наличия либо отсутствия заболеваний, осуществляемых посредством сбора и анализа жалоб пациента, данных его анамнеза и осмотра, проведения лабораторных, инструментальных, патолого-анатомических и иных исследований в целях определения диагноза, выбора мероприятий по лечению пациента и (или) контроля за осуществлением этих мероприятий; лечение - комплекс медицинских вмешательств, выполняемых по назначению медицинского работника, целью которых является устранение или облегчение проявлений заболевания или заболеваний либо состояний пациента, восстановление или улучшение его здоровья, трудоспособности и качества жизни;

медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях. При этом под медицинской помощью понимается комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг. Выполнение медицинских услуг осуществляется только медицинскими работниками. Приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 27 декабря 2011 г. №1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг, представляющая собой перечень медицинских услуг. Перечень медицинских услуг разделен на два класса: «А» и «В», построенные по иерархическому принципу. Класс «А» включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение. Класс «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В Перечне работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, являющемся приложением к Положению о лицензировании медицинской деятельности (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 №291), указаны, в том числе, медицинские осмотры (предварительные, периодические), медицинские осмотры (предполетные, послеполетные), медицинские осмотры (предрейсовые, послерейсовые), медицинские осмотры (предсменные, послесменные), медицинские осмотры профилактические.

Согласно ч.7 ст.24 Закона о рекламе реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Между тем, в вышеуказанных материалах рекламируются услуги, оказываемые «Центром медицинских осмотров»: медицинские осмотры, флюорография, входящие в перечень медицинских услуг, без указания на предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, о необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получению консультации специалистов.

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

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

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

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

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

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

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 рекламодателю сведения о соответствии рекламы требованиям [Закона](#) о рекламе возникает у рекламодателя в случае предъявления такого требования рекламодателем, который должен предпринимать разумные меры по недопущению распространения недобросовестной и (или) недостоверной рекламы. Поэтому рекламодатель 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 рекламодатель, не получив запрошенных сведений, тем не менее не отказался от распространения рекламы. Кроме того, рекламодатель 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.

ООО «Гэллэри Сервис» в протоколе от 07.03.2018, в письменных пояснениях №НТ/УФАС-3 от 07.03.2018, а также при рассмотрении дела указало следующее.

В результате проведенной проверки было установлено, что 15.12.2016 между ООО «Гэллэри Сервис» и ООО «Кабинет медицинских осмотров» был заключен Договор № НТ- 750/01/17. Согласно приложению № 5 к указанному договору ООО «Гэллэри Сервис» обязалось оказать ООО «Кабинет медицинских осмотров» услуги по размещению рекламно-информационных материалов на рекламной конструкции по адресу Восточное шоссе Северное шоссе в период с 01.08.2017 по 31.08.2017. Согласно приложению № 6 стороны согласовали услуги по изготовлению рекламного материала для вышеназванного размещения рекламы.

Согласованная в Приложении № 6 редакция макета содержала предупредительную надпись. В этой связи, у руководителя отдела продаж филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г. Нижний Тагил были запрошены объяснения по факту отсутствия предупредительной надписи на фотографиях, представленных заявителем по делу № 89.

Согласно объяснениям руководителя отдела продаж <...> 20.07.2017 к ООО «Гэллэри Сервис» обратился клиент ООО «Кабинет медицинских осмотров» с просьбой оказать услуги по размещению рекламы в августе 2017 года. При этом согласно пояснениям ассистента менеджера филиала в г. Нижний Тагил <...> изначально, дизайнером был представлен макет рекламно-информационных материалов, не содержащий в себе предупредительную надпись, в связи с чем, макет был направлен на доработку дизайнеру. В тоже время, <...> по ошибке направила несогласованный вариант макета на печать. Чтобы не печатать новый макет целиком, <...> отправила на печать часть изображения с предупредительной надписью (заплатку).

Монтаж рекламного баннера на рекламную конструкцию был произведен 01.08.2017. При этом баннер был смонтирован одновременно с поклейкой на него заплатки с предупредительной надписью.

Тем не менее, 08.08.2017 техническим инспектором <...> был зафиксирован факт обрыва части заплатки спорного рекламного баннера, о чем была подготовлена служебная записка с фотоотчетом (прилагается). После получения указанной информации руководством филиала в г. Нижний Тагил, для устранения названного дефекта выехали представители технического подразделения филиала, однако, по приезду заплатка на баннере полностью отсутствовала.

Таким образом, ООО «Гэллэри Сервис» полагает, что заплатка с предупредительной надписью могла отклеиться от рекламного баннера либо в результате погодных условий, либо в результате противоправных действий третьих лиц.

С целью устранения указанных недостатков РИМ, ассистент <...> 11.08.2017 вновь направила запрос на изготовление отсутствующей части изображения с предупредительной надписью (заплатки), которая была смонтирована на рекламную конструкцию 15.08.2017, что подтверждается техническим фотоотчетом (прилагается).

Кроме того, были получены объяснения от технического директора филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г. Нижний Тагил <...>, на которого согласно приказу директора филиала № 4/П от 10.01.2017 «О мерах по предупреждению нарушений законодательства РФ о рекламе» возложены обязанности по незамедлительному принятию мер к восстановлению целостности рекламных материалов (их частей), а также по организации демонтажа РИМ, в случае невозможности своевременного устранения выявленных дефектов.

Согласно объяснениям <...> 09.08.2017 он выехал на место установки спорной рекламной конструкции для ее обследования и восстановления части оборванной заплатки баннера. Однако по приезду заплатка отсутствовала, найти ее рядом с конструкцией не удалось. По причине отсутствия заплатки <...> передал информацию о необходимости изготовления нового фрагмента баннера (заплатки),

который был изготовлен печатной организацией лишь 14.08.2017. В связи с тем, что <...> считал, что выявленный обрыв заплатки будет устранен быстро, он не давал указаний о необходимости демонтажа ненадлежащего РИМ.

Об указанных обстоятельствах Директору филиала ООО «Гэллэри Сервис» в г. Нижний Тагил стало известно только 05.12.2017 после получения объяснений <...>.

С учетом изложенного, ООО «Гэллэри Сервис» полагает, что сложившаяся ситуация является недоразумением, так как рекламодателем были приняты все возможные меры для соблюдения требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе. Так, на отпечатанный баннер в день его монтажа была наклеена заплатка, содержащая текст с предупредительной надписью, однако по независящим от ООО «Гэллэри Сервис» обстоятельствам произошла отклейка данной заплатки. Подобные ситуации с отклеиванием дополнительных элементов (заплаток), в том числе по иным сюжетам, случаются крайне редко, что также может свидетельствовать о форс-мажорных погодных условиях, либо о недобросовестной деятельности третьих лиц, принявших меры к демонтажу заплатки.

Более того, ООО «Гэллэри Сервис» постоянно отслеживает изменения в действующем законодательстве, в том числе касающегося требований к содержанию рекламно-информационных материалов. После каких-либо изменений в законодательстве, ООО «Гэллэри Сервис» подготавливает информационные письма для менеджеров по продажам и их ассистентов, содержащие разъяснения обо всех изменениях требований, предъявляемых к макетам РИМ. Менеджерам по продажам и их ассистентам давались разъяснения о требованиях ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе размещать на макетах медицинских услуг предупредительные надписи.

Исходя из содержания объяснений руководителя отдела продаж ООО «Гэллэри Сервис» были приняты все необходимые меры, и предупредительная надпись была размещена на рекламном баннере.

На основании изложенного, общество полагает, что ООО «Гэллэри Сервис» не является лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, а именно отсутствуют такие элементы состава административного правонарушения, как субъективная сторона (нет вины юридического лица в совершенном правонарушении) и объективная сторона (ООО «Гэллэри Сервис» разместило рекламу, соответствующую требованиям законодательства).

При принятии решения по описанным обстоятельствам ООО «Гэллэри Сервис» просит учесть следующие нормы права: возможность применения к сложившимся отношениям положений ст. 2.9. КоАП РФ о малозначительности по следующим основаниям:

- в соответствии со ст. 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.

- в соответствии с п. 21 Постановления Пленума Верховного суда РФ от 24.03.2005 № 5 «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.

- административное правонарушение было совершено по независящим от ООО «Гэллэри Сервис» обстоятельствам. ООО «Гэллэри Сервис» приняло меры для размещения надлежащей рекламы. ООО «Гэллэри Сервис» при осуществлении предпринимательской деятельности предпринимает меры, направленные на недопущение нарушения законодательства РФ, что в данном случае выражается в подготовке внутренних приказов, издании разъяснений и постоянный контроль за деятельностью сотрудников. Нарушение устранено при первом поступлении информации о нем. Помимо этого, общество полагает, что существенного вреда охраняемым правоотношениям причинено не было, что подтверждается отсутствием жалоб от потребителей рекламы, которым был причинен вред от размещения, в результате форс-мажора, ненадлежащей рекламы.

По результатам оценки в соответствии со ст. 26.11 КоАП РФ представленных материалов должностное лицо установило, что при распространении с 08.08.2017 по 15.08.2017 на рекламной конструкции, расположенной в г. Нижний Тагил вдоль Восточного шоссе в сторону центра города (на пересечении с Северным шоссе), рекламы медицинских услуг без предупреждения, ООО «Гэллэри Сервис» имело возможность принять своевременные меры по недопущению распространения ненадлежащей рекламы, а именно, меры по ежедневному мониторингу рекламных конструкций и незамедлительному демонтажу рекламы, у которой отклеилась предупредительная надпись (в случае отсутствия копии такой предупредительной надписи, когда изготовление новой заплатки требует значительных временных затрат), либо воздержаться от распространения рекламы, в которой обязательное предупреждение выполнено в виде заплатки (распространять подобную рекламу только на цельном полотне).

Меры, предпринимаемые ООО «Гэллэри Сервис», о которых указало общество в своих пояснениях, заведомо не являлись всеми зависящими от общества мерами (такowymi могли бы быть нанесение информации непосредственно (без использования заплатки) на материальный носитель, на котором размещена рекламная информация, а также прикрепление заплатки способами, исключающими ее последующее отслоение), были недостаточными, поскольку не предотвратили распространения ненадлежащей рекламы.

Следовательно, ООО «Гэллэри Сервис» не предприняло достаточных мер по недопущению распространения ненадлежащей рекламы медицинских услуг, принимая решение о распространении данной рекламы с предупредительной надписью в виде заплатки не проявило при этом должных осмотрительности и осторожности.

ООО «Гэллэри 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 08.08.2017 по 15.08.2017 на рекламной конструкции, расположенной в г. Нижний Тагил вдоль Восточного шоссе в сторону центра города (на пересечении с Северным шоссе).

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

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

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

5. Ущерб, причиненный административным правонарушением, не выявлен.

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

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

В рассматриваемой ситуации доказательств наличия каких – либо исключительных обстоятельств, позволяющих квалифицировать правонарушение, совершенное ООО «Гэллэри 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 «Гэллэри Сервис» (ИНН 7714564333) не является субъектом малого или среднего предпринимательства.

ООО «Гэллэри Сервис» просит принять во внимание то обстоятельство, что правонарушение совершено неумышленно, не повлекло наступления вредных последствий и на основании п.3.2 ст.4.1 КоАП РФ назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного ч.5 ст.14.3 КоАП РФ для юридических лиц.

Согласно п.3.2 ст.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.

Между тем, должностное лицо Свердловского УФАС России полагает, что в рассматриваемом случае, исходя из характера совершенного административного

правонарушения (ненадлежащая реклама медицинских услуг), положения п.3.2 ст.4.1 КоАП РФ применены быть не могут.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Признать **ООО «Гэллэри Сервис»** (ИНН 7714564333, ОГРН 1047796590159, КПП 773001001, дата присвоения ОГРН 10.08.2004, проезд Багратионовский, 7, корп. 20А, г. Москва, 121087) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в минимальном размере **200 000 (двести тысяч) рублей**.

Статьей 31.5 КоАП РФ предусмотрены отсрочка и рассрочка исполнения постановления о назначении административного наказания.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в срок, установленный действующим законодательством.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение *десяти суток* со дня вручения или получения копии постановления (ч.1 ст.30.3 КоАП РФ).

Административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее *шестидесяти дней* со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного **ч. 1.1** или **1.3** настоящей статьи, либо со дня истечения срока *отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 настоящего Кодекса* (ч.1 ст.32.2 КоАП РФ).

При неуплате административного штрафа в указанный срок ООО «Гэллэри Сервис» (его представителю) надлежит явиться в первый следующий за ним рабочий день в 10 час. 00 мин. в Свердловское УФАС России (г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, каб. 220) для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства о рекламе, зачисляются в соответствии с Приказом Минфина России от 01.07.2013 №65н «Об утверждении Указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» по следующим реквизитам:

Получатель:

ИНН 6658065103

КПП 665801001

УФК по Свердловской области (Свердловское УФАС России)

Р/с 40101810500000010010 в Уральском ГУ Банка России

БИК 046577001

Назначение платежа: КБК (код бюджетной классификации) – 161 1 16 26 000 01
6000 140 (Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе)

ОКТМО 65701000

УИН 16172041900001177066

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Согласно ч. 1 ст. 31.1 КоАП РФ Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования Постановления по делу об административном правонарушении,

Копия постановления вручена или получена

_____,
что подтверждается _____.

Постановление (решение от _____ по жалобе, протесту) вступило в законную силу _____ (ст. 31.1 КоАП РФ).

Заместитель руководителя Управления

<...>