

ООО «Приморский центр
микрохирургии глаза»

ул. Борисенко, д. 100Е,

г. Владивосток, 690011

e-mail: info@primglaz.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 23А/07-2018 о назначении административного наказания

25 апреля 2018 года

г. Владивосток

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) <...>, рассмотрев 25.04.2018 протокол и материалы дела № 23А/07-2018 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица общества с ограниченной ответственностью «Приморский центр микрохирургии глаза» (ОГРН 1102537000235, ИНН/КПП 2537066641/253701001) (далее – ООО «Приморский центр микрохирургии глаза»),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 33 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе: предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе; возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

03.10.2017 года в результате рассмотрения дела № 49/07-2017, Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) признала ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», рекламу медицинских услуг размещенную по адресу: ул. Алеутская, вблизи здания железнодорожного терминала «Аэроэкспресс».

В Приморское УФАС России поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Фарпост Реклама» (вх. № 5090 от 19.06.2017), в котором сообщалось, что реклама, размещенная ООО «Приморский центр микрохирургии

глаза» по адресу: ул. Алеутская, вблизи здания железнодорожного терминала «Аэроэкспресс», нарушает требования ФЗ «О рекламе»).

При рассмотрении заявления Приморским УФАС России установлено следующее.

26.06.2017 Приморским УФАС России составлены акты фиксации рекламы «Приморский центр микрохирургии глаза». В размещенной рекламе, предупреждение, предусмотренное частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», не доступно для восприятия.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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.

Как следует из части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе», реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», реклама медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В распространяемой рекламе такое предупреждение должно составлять не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Из документов, представленных ООО «Приморский центр микрохирургии глаза» (вх. № 5903 от 13.07.2017) следует, что на основании Дополнительного соглашения № 13 от 28.11.2016 к Договору оказания услуг № 15/60 от 11.11.2015 (далее – Дополнительное соглашение), ООО «Приморский центр микрохирургии глаза» (далее – Заказчик) заключило настоящее Дополнительное соглашение с обществом с ограниченной ответственностью «Рекламакс» (далее – Исполнитель).

Так, согласно пункту 1.1 части 1 Дополнительного соглашения, Исполнитель осуществляет демонстрацию рекламных материалов Заказчика в г. Владивостоке в период, указанный в пункте 1.3 Дополнительного соглашения, на рекламных конструкциях собственника (щиты двухсторонние отдельно стоящие) форматом 3x6 м., 3x4 с./призматрон.

Согласно пункту 5.1 части 5, Заказчик обязуется предоставить Исполнителю утвержденный рекламный макет рекламного материала, планируемого к демонстрации, за 15 (пятнадцать) календарный дней до начала периода демонстрации. В случае если предоставленный Заказчиком макет рекламного

материала, по мнению, Исполнителя, содержит информацию, не соответствующую законодательству РФ, Заказчик обязан предоставить ему другой макет или заключение уполномоченного органа о возможности демонстрации на рекламных конструкциях рекламного материала с информацией, содержащейся в спорном макете. В случае невозможности изменить спорный макет рекламного материала или получить заключение уполномоченного органа, Исполнитель вправе отказаться от демонстрации данного рекламного материала.

Согласно пункту 5.6 части 5, Заказчик обязан обеспечить соответствие рекламных материалов, их содержания и формы выражения действующему законодательству РФ. Обеспечить наличие на рекламных материалах всей информации, необходимой в соответствии с действующим законодательством РФ.

Частью 28 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе», рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые ФЗ «О рекламе» к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

Поэтому если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей в силу того, что она не содержит части существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования (часть 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе»).

При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Определением Приморского УФАС России от 20.07.2017 (исх. № 6568/06-2) в отношении ООО «Приморский центр микрохирургии глаза» возбуждено дело № 49/07-2017 по признакам нарушения части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» и назначено к рассмотрению на 18.08.2017.

18.08.2017, представитель ООО «Приморский центр микрохирургии глаза», <...> поддержала доводы, указанные в ранее представленных письменных пояснениях (вх. № 7012 от 16.08.2017) и устно заявила ходатайство об отложении рассмотрения дела, в связи с необходимостью запроса информации у общества с ограниченной ответственностью «Рекламакс» относительно цветопробы, поскольку, при согласовании и размещении вышеуказанной рекламы, реклама ООО «Приморский центр микрохирургии глаза» соответствовал требованиям ФЗ «О рекламе».

Кроме того, представитель ООО «Приморский центр микрохирургии глаза» сообщила, что общество признает, что на данный момент реклама, размещенная по адресу: ул. Алеутская, вблизи здания железнодорожного терминала «Аэроэкспресс» является не читаемой, однако, изначально цветопередача и размер шрифта соответствовали нормам законодательства, а в последствии

эксплуатация шрифта стала менее читаемой, т.к. в соответствии с пунктом 3.2. Дополнительного соглашения № 13 к Договору оказания услуг № 15/60 от 11.11.2015, в обязанности ООО «Рекламакс» входит: осуществление контроля за техническим состоянием рекламной конструкции, в т.ч. ее освещения, на период всего срока демонстрации рекламного материала; устранение дефектов рекламной конструкции в течении 3 (трех) рабочих дней с даты обнаружения дефекта, возникшего в результате эксплуатации.

Комиссия, рассмотрев данное ходатайство, приняла решение об его удовлетворении.

Кроме того, вышеуказанным определением Приморского УФАС России, для получения дополнительных пояснений и документов было привлечено ООО «Рекламакс».

03.10.2017 представитель ООО «Приморский центр микрохирургии глаза», Александрова Н.С. поддержала доводы, представленные ранее в письменных пояснениях, а также сообщила, что реклама была согласована между ООО «Рекламакс» и ООО «Приморский центр микрохирургии глаза». Представитель ООО «Приморский центр микрохирургии глаза» отметила, что Общество с нарушением части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» согласно, в связи с чем, данное правонарушение было устранено.

03.10.2017, представитель ООО «Рекламакс», <...>, поддержала доводы, представленные ранее в письменных пояснениях (вх. № б/н от 02.10.2017).

Из вышеуказанных пояснений следует, что в момент согласования макета ООО «Приморский центр микрохирургии глаза» был представлен черно-белый вариант, цветопроба не предоставлялась, текст надписи о наличии противопоказаний и необходимости проконсультироваться у специалиста в черно-белом варианте был читаем, размер текста составлял более 7%.

Так, при размещении рекламного материала, по адресу: ул. Алеутская, д. 11, г. Владивосток, произошло выгорание полотна в связи с тем, что изначально для надписи о наличии противопоказаний был выбран серый цвет, который на общем фоне являлся не контрастным по сравнению с остальным текстом. Таким образом, данная надпись стала не доступной для восприятия потребителем. В настоящий момент указанные замечания устранены.

В дополнении вышеизложенного, представителем ООО «Рекламакс», на заседании Комиссии была представлена фотография, подтверждающая устранение данного правонарушения.

На основании вышеизложенного, с учетом имеющихся в деле документов, Комиссия пришла к заключению, что реклама ООО «Приморский центр микрохирургии глаза» размещенная по адресу: ул. Алеутская, вблизи здания железнодорожного терминала «Аэроэкспресс» (акт фиксации от 26.06.2017), нарушает требования ФЗ «О рекламе», распространялась с нарушением части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Также Комиссией Приморского УФАС России, на основании представленных документов и пояснений сторон по делу № 49/07-2017, установлено, что

рекламодателем и рекламопроизводителем, является ООО «Приморский центр микрохирургии глаза», а рекламораспространителем ООО «Рекламакс».

Согласно части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП), нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, в действиях ООО «Приморский центр микрохирургии глаза», как рекламодателя и рекламораспространителя, следствием которого явилось размещение вышеуказанной рекламы с нарушением требований части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3. КоАП.

Уведомление о составлении протокола (исх. № 3042/06 от 12.04.2018) было направлено заказным письмом с простым уведомлением по адресу регистрации ООО «Приморский центр микрохирургии глаза» (№ 69009022906805) и вручено адресату 16.04.2018. На составление протокола указано явиться 25.04.2018 в 13 часов 30 минут.

25.04.2018 на составление протокола об административном правонарушении № 23А/07-2018 от ООО «Приморский центр микрохирургии глаза» явился представитель <...> по доверенности б/н от 16.04.2018 (паспорт <...> выдан <...>). Доверенность без указания на конкретное административное производство.

<...> при составлении протокола поддержала ранее представленные пояснения при рассмотрении дела. Сообщила, что нарушение произошло не намеренно, так же заявила ходатайство о рассмотрении дела в день составления протокола, а именно 25.04.2018.

Заявленное ходатайство мной удовлетворено и рассмотрение дела об административном правонарушении производится 25.04.2018.

При рассмотрении дела установлено, что ООО «Приморский центр микрохирургии глаза» состоит в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства. Дата включения в реестр 01.08.2016.

Согласно статье 3.1 КоАП, административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие

административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 4.2 КоАП должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими обстоятельства, не указанные в КоАП или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4.1.1 КоАП 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 КоАП 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 КоАП, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП.

Согласно пункту 3 статьи 3.4 КоАП в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание 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 в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП.

ООО «Приморский центр микрохирургии глаза» ранее не привлекалось Приморским УФАС России к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Правонарушение не нанесло вредных последствий, не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, безопасности государства, а также не причинило имущественного ущерба. Учитывая изложенное считаю возможным административное наказание в виде административного штрафа заменить на предупреждение.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, а также отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных статьей 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо - общество с ограниченной ответственностью «Приморский центр микрохирургии глаза» (ОГРН 1102537000235, ИНН/КПП 2537066641/253701001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП, выразившегося в распространения рекламы, с нарушением требований части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Применить к ООО «Приморский центр микрохирургии глаза» меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя

<...>