

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 172
о назначении административного наказания

18.09.2015

ДЕЛО № 12392-К/05-2015

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов Иван Иванович, рассмотрев материалы дела о совершении индивидуальным предпринимателем Шорахматовым Д<...> Ш<...> (далее - ИП Шорахматов Д.Ш., предприниматель), ОГРНИП <...>, ИНН <...>, зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя <...>, зарегистрированным по адресу: <...>, правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие ИП Шорахматова Д.Ш. (о месте и времени рассмотрения уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Ульяновского УФАС России 20.09.2014 произведена фотосъемка рекламы сети стоматологических клиник «Клиника эстетической стоматологии доктора Хамитова», размещённой на конструктивном элементе при входе в парк «Молодежный», расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Богдана Хмельницкого, д. 35, содержащей признаки нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Ульяновским УФАС России определением от 09.02.2015 по данному факту возбуждено дело № 11844/05-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 22.04.2015 (в полном объеме решение изготовлено 06.05.2015) реклама сети стоматологических клиник «Клиника эстетической стоматологии доктора Хамитова», размещённая на конструктивном элементе при входе в парк «Молодежный», расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Богдана Хмельницкого, д. 35, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела

об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 24.07.2015 о возбуждении в отношении ИП Шорахматова Д.Ш. дела об административном правонарушении № 12392-К/05-2015 по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено на 11.08.2015 в 11 час. 00 мин. Определение от 24.07.2015 (исх. № 4790-05 от 24.07.2015) направлено ИП Шорахматову Д.Ш. по адресу места регистрации (<...>) заказным письмом с уведомлением № 43206888636859 от 24.07.2015, которое по состоянию на 11.08.2015 предпринимателем не получено по неустановленным причинам. Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

В соответствии с п. 24.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при решении арбитражным судом вопроса о том, имело ли место надлежащее извещение лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении, следует учитывать, что [КоАП](#) РФ не содержит оговорок о необходимости направления извещения исключительно какими-либо определенными способами, в частности путем направления по почте заказного письма с уведомлением о вручении или вручения его адресату непосредственно.

Следовательно, извещение не может быть признано ненадлежащим лишь на том основании, что оно было осуществлено каким-либо иным способом (например, путем направления телефонограммы, телеграммы, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи). Также надлежит иметь в виду, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Извещение индивидуального предпринимателя осуществляется по месту его регистрации, указанному в ЕГРИП. За несвоевременное представление, непредставление и представление недостоверных сведений о юридическом лице или об индивидуальном предпринимателе в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, предусмотрена ответственность в соответствии со ст. 14.25 КоАП РФ.

По состоянию на 11.08.2015 в отношении ИП Шорахматова Д.Ш. в ЕГРИП изменений с 03.09.2012 не вносилось. Таким образом, ИП Шорахматов Д.Ш. считается уведомленным о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях временно исполняющим обязанности

руководителя Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. в отношении ИП Шорахматова Д.Ш. составлен протокол об административном правонарушении № 324 от 11.08.2015 по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 324 от 11.08.2015 и определение о назначении рассмотрения дела № 12392-К/05-2015 на 25.08.2015 в 11 час. 00 мин. направлены (исх. № 5136-05 от 11.08.2015) ИП Шорахматову Д.Ш. по адресу места регистрации заказным письмом с уведомлением № 43206889551557 от 12.08.2015, которое по состоянию на 25.08.2015 не получено вследствие временного отсутствия адресата (указанное почтовое отправление ИП Шорахматовым Д.Ш. получено 01.09.2015).

На рассмотрение дела 25.08.2015 ИП Шорахматов Д.Ш. не явился.

Согласно ст. 29.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении рассматривается в пятнадцатидневный срок со дня получения органом, должностным лицом, правомочными рассматривать дело, протокола об административном правонарушении и других материалов дела. В случае поступления ходатайств от участников производства по делу об административном правонарушении либо в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела срок рассмотрения дела может быть продлен судьей, органом, должностным лицом, рассматривающими дело, но не более чем на один месяц.

Определением от 25.08.2015 срок рассмотрения дела № 12392-К/05-2015 продлен на 1 месяц (до 25.09.2015), рассмотрение дела назначено на 18.09.2015 в 10 час. 00 мин. Копия протокола об административном правонарушении № 324 от 11.08.2015 повторно направлена ИП Шорахматову Д.Ш. вместе с определением от 25.08.2015 (исх. № 5439-05 от 25.08.2015) заказным письмом с уведомлением № 43206889636056 от 26.08.2015, которое получено ИП Шорахматовым Д.Ш. 01.09.2015.

По состоянию на 18.09.2015 ИП Шорахматовым Д.Ш. в Ульяновское УФАС России письменного пояснения, ходатайств, иных документов по делу не представлено.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 11844/05-2015 и дела об административном правонарушении № 12392-К/05-2015 усматривается следующее.

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Ульяновского УФАС России 20.09.2014 произведена фотосъемка рекламы сети стоматологических клиник «Клиника эстетической стоматологии доктора Хамитова», размещённой на конструктивном элементе при входе в парк «Молодежный», расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Богдана Хмельницкого, д. 35 (служебная записка № 946 от 09.02.2015). Указанная реклама имеет следующее содержание.

В левой части рекламы приведена следующая надпись: «Сеть стоматологических клиник «КЛИНИКА ЭСТЕТИЧЕСКОЙ СТОМАТОЛОГИИ Доктора Хамитова» ПРОФЕССИОНАЛЬНАЯ ПОМОЩЬ И ЗАБОТА Лицензия ЛО-73-01-000942». В центральной части рекламы указано: «· Терапия · Ортопедия · Хирургия · Имплантация системы BИOHORIZONS · Безопасное и безболезненное отбеливание ул. Лесная, 10 А; тел.: 27-96-28 ул. Стасова, 15; тел.: 61-34-73 докторхамитов.рф БЫСТРО, КАЧЕСТВЕННО, НЕДОРОГО Можно выбрать только один пункт.». В правой

части рекламы приведены изображение зуба, перевязанного полосой ткани, стилизованной под шарф, а также надпись «Гарантия 3 года Гарантия», вписанная в два круга разного диаметра.

Какая-либо иная текстовая информация в рекламе не поддается прочтению.

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; 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.

Услуги сети стоматологических клиник «Клиника эстетической стоматологии доктора Хамитова» оказывает общество с ограниченной ответственностью «АЗАТ» (далее - ООО «АЗАТ»), которое осуществляет медицинскую деятельность на основании лицензии № ЛО-73-01-000942 от 15.08.2013, выданной Министерством здравоохранения Ульяновской области.

В соответствии с Перечнем работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)», медицинскую деятельность составляют, в том числе, работы (услуги) по стоматологии, стоматологии общей практики, стоматологии ортопедической, стоматологии терапевтической и стоматологии хирургической.

Согласно Номенклатуре работ и услуг в здравоохранении, утверждённой Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации 12.07.2004, к сложным комплексным медицинским услугам отнесены, в частности, прием (осмотр, консультация) врача - стоматолога терапевта первичный (код В 01.065.01), прием врача - стоматолога ортопеда первичный (код В 01.066.01) и т.п.

Учитывая изложенное, информация, размещенная на конструктивном элементе при входе в парк «Молодежный», расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Богдана Хмельницкого, д. 35, доступная для обозрения неограниченному кругу лиц, привлекает внимание к сети стоматологических клиник «Клиника эстетической стоматологии доктора Хамитова», а также медицинским услугам, оказываемым указанной сетью (объектам рекламирования). Информация в рассматриваемой рекламе направлена на формирование и поддержание интереса к медицинским услугам ООО «АЗАТ» и их продвижение на рынке, следовательно, является рекламой.

В соответствии с ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» (в редакции, действовавшей на момент фиксации нарушения) реклама лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники 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).

Согласно ч. 4 ст. 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

В ст. 24 Федерального закона «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения к рекламе лекарственных средств, медицинской техники, изделий медицинского назначения и медицинских услуг, в том числе методов лечения.

Таким образом, предупреждение, предусмотренное ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», необходимо в рекламе и в случае, когда объектом рекламирования является только лицо, оказывающее медицинские услуги, в данном случае, «Клиника эстетической стоматологии доктора Хамитова» ООО «АЗАТ».

Однако в указанной рекламе предупредительная надпись о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг, необходимости получения консультации специалистов не поддается прочтению (не является видимой и различимой для потребителей), следовательно, отсутствует.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 указанного Федерального закона, несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Согласно п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 11844/05-2015 установлено, что реклама сети стоматологических клиник «Клиника эстетической стоматологии доктора Хамитова», размещённая на конструктивном элементе при входе в парк «Молодежный», расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Богдана Хмельницкого,

д. 35, изготовлена по заказу ООО «АЗАТ» обществом с ограниченной ответственностью «ЛИГО» (далее - ООО «ЛИГО») на основании договора № 58 от 07.06.2012. Оригинал-макет рекламы изготовлен сторонами совместно, вместе с тем решение о цветовой гамме, в которой должны быть выполнены фон рекламы и предупредительная надпись, приняты непосредственно директором ООО «ЛИГО» П<...>.

Распространение рассматриваемой рекламы на конструктивном элементе при входе в парк «Молодёжный» осуществлено на основании соглашения от 03.04.2014, заключенного между ООО «АЗАТ» и муниципальным унитарным предприятием Парк культуры и отдыха «Молодёжный» г. Ульяновск, однако подписанного ИП Шорахматовым Д.Ш. В свою очередь, ИП Шорахматову Д.Ш. рекреационную инфраструктуру парка «Молодёжный» (включая забор с воротами согласно приложению № 1) с целью организации массового отдыха и досуга населения на территории указанного парка передало во временное пользование Ульяновское муниципальное унитарное предприятие «Парк культуры и отдыха «Винновская роща» на основании договора аренды рекреационной инфраструктуры № 05/2014 от 10.02.2014. Указанным договором (п. 6.7) на арендатора возложена ответственность за выполнение мероприятий, указанных в Плане-графике мероприятий по благоустройству парка «Молодёжный» (приложение № 3), включая ремонт конструкций главного входа, на одной из которых с целью скрыть повреждённую, требующую ремонта конструкцию временно был размещен баннер с рассматриваемой рекламой.

С учетом изложенного, рекламодателем в данном случае является ООО «АЗАТ», рекламопроизводителем - ООО «ЛИГО», а рекламораспространителем - ИП Шорахматов Д.Ш.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 23.07.2013 № 200-ФЗ) 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.

В соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Таким образом, индивидуальным предпринимателем Шорахматовым Д<...> Ш<...> совершено административное правонарушение, за которое частью 5 статьи 14.3

Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей на граждан; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается то, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной и достоверной рекламы. Нормы рекламного законодательства (ст. 24 Федерального закона «О рекламе»), нарушенные ИП Шорахматовым Д.Ш., направлены на охрану жизни и здоровья граждан.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими административную ответственность, отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП Шорахматовым Д.Ш., несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, охраны здоровья и жизни граждан. Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу [частей 2 и 3](#) статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях индивидуального предпринимателя Шорахматова Д.<...> Шодибековича наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить индивидуальному предпринимателю Шорахматову Д<...> Ш<...> административное наказание в виде штрафа в размере 10 000 (Десять тысяч) рублей.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ (в редакции закона от 05.04.2013 № 49-ФЗ) административный штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы, л/сч 0468125894).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ОТДЕЛЕНИИ УЛЬЯНОВСК, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 16111626000016000140.

ОКТМО 73701000.

Наименование платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).

Об уплате штрафа сообщить в срок до 14.12.2015, представив в Ульяновское УФАС России надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела

И.И. Спиридонов