

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № АР-71-18 об административном правонарушении

13.11.2018г.

г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...> рассмотрев материалы дела №Р-61-18, материалы дела об административном правонарушении №АР-71-18 в отношении индивидуального предпринимателя <...> (права и обязанности разъяснены) (<...> , ОГРНИП 314028000008613),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 6.1.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 23.07.2015 №649/15) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило обращение заявителя б/н от 18.04.2018г. (вх. №5782 от 23.04.2018г.) (срок обращения продлен) по вопросу распространения рекламы в газете «Мир вакансий» №9 (150) от 09.04.2018г. на стр. 4, рекламораспространитель – ИП <...> (453124, РБ,

г. Стерлитамак, ул. Худайбердина, д. 46, оф. 318).

Реклама: «Экспресс-тестирование организма обследованием на аппарате Imago-Sensitive 515. Это уникальная возможность за 1,5 часа получить всю информацию о своем здоровье, равносильную обследованию 40 врачей. Диагностика исследует человека целиком все органы по 20 параметрам. Врач не только ставит диагноз, но и назначает программу оздоровления. Предварительная запись по тел.: 8 917 456 97 84. 14 и апреля. Реклама» размещенная в газете «Мир вакансий» №9 (150) от 09.04.2018г. на стр. 4, рекламодатель – ИП <...> (453124, РБ, г. Стерлитамак, ул. Худайбердина, д. 46, оф. 318), имеет признаки нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» в части того, что:

- 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 соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламодатель и рекламодатель.

Согласно ответу Территориального органа Росздравнадзора по Республике Башкортостан (вх. №10457 от 20.07.2018г.): «...в Государственном реестре медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий, медицинское изделие с названием «Imago-Sensitive 515» отсутствует, соответственно, регистрационное удостоверение также отсутствует».

В данном случае в рекламе отсутствует пометка о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

24.07.2018г. от ИП <...> поступило ходатайство о рассмотрении дела без ее участия (вх. №10631 от 24.07.2018г.).

Также поступили письменные пояснения (вх. №10631 от 24.07.2018г.), согласно которым: «...Работодатель ИП <...> разместила объявление взаимозачетом, т.е. денежных отношений с ИП <...> не было, фактически не было прибыли для редакции, поэтому никакого злого умысла здесь с моей стороны не предусматривается».

31.07.2018г. ИП <...> на рассмотрение дела не явилась. Ходатайство (вх. №10631 от 24.07.2018г.) о рассмотрении дела без участия ИП <...> удовлетворено.

В связи с необходимостью получения дополнительной информации от ИП <...>, Комиссией принято решение о продлении срока рассмотрения дела и об отложении рассмотрения дела на другую дату.

10.08.2018 ИП <...> на рассмотрение дела не явилась. Ходатайство (вх. №11487 от 10.08.2018г.) о рассмотрении дела без участия ИП <...>, удовлетворено

Также от ИП <...>. поступили письменные пояснения (вх. №11487 от 10.08.2018г.), согласно которым: «...между ИП <...> и ИП <...> документа оборота не было. Была устная договоренность о взаимозачете, мой отец заслуженный химик РБ <...> прошел бесплатную диагностику организма в обмен на рекламу, которую я печатала для ИП <...>. Мое издание не рекламное, допускается 40% рекламы, поэтому я не знала о нарушении закона о медицинском оборудовании».

От ИП <...> поступили документы (вх. №11487 от 10.08.2018г.): копия выписки из ЕГРИП, копия справки № 233314 о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей по состоянию, копия устава редакции, копия свидетельства о регистрации в качестве средства массовой информации, копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, копия свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей.

Анализ материалов дела показал, что реклама: Реклама: «Экспресс-тестирование организма обследованием на аппарате Imago-Sensitive 515. Это уникальная возможность за 1,5 часа получить всю информацию о своем здоровье, равносильную обследованию 40 врачей. Диагностика исследует человека целиком все органы по 20 параметрам. Врач не только ставит диагноз, но и назначает программу оздоровления. Предварительная запись по тел.: 8 917 456 97 84. 14 и апреля. Реклама» размещенная в газете «Мир вакансий» №9 (150) от 09.04.2018г. на стр. 4, рекламодатель – ИП <...> (453124, РБ, г. Стерлитамак, ул. Худайбердина, д. 46, оф. 318), нарушает часть 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» в части того, что:

- 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 соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 7

статьи 24 указанного закона несет рекламодатель и рекламодатель.

Согласно ответу Территориального органа Росздравнадзора по Республике Башкортостан (вх. №10457 от 20.07.2018г.): «...в Государственном реестре медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий, медицинское изделие с названием «Imago-Sensitive 515» отсутствует, соответственно, регистрационное удостоверение также отсутствует».

В данном случае в рекламе отсутствует пометка о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что ИП <...> разместила объявление взаимозачетом, указанное нарушение произошло по незнанию.

Согласно письменным пояснениям ИП <...> (вх. №11487 от 10.08.2018г.) «...между ИП <...> и ИП <...> документа оборота не было. Была устная договоренность о взаимозачете, мой отец заслуженный химик РБ <...> прошел бесплатную диагностику организма в обмен на рекламу, которую я печатала для ИП <...>. Мое издание не рекламное, допускается 40% рекламы, поэтому я не знала о нарушении закона о медицинском оборудовании».

Исходя из письменных пояснений установлено, что ИП <...> является рекламодателем и рекламодателем.

В соответствии с п. 1 ст. 3 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

В связи с тем, что на момент вынесения решения не было представлено документов, подтверждающих устранение нарушения законодательства о рекламе, Комиссией принято решение о выдаче, ИП <...> (453124, РБ, г. Стерлитамак, ул. Худайбердина, д. 46, оф. 318) предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 10.08.2018г.

Согласно ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, Управлением, вынесено определение о возбуждении дела (исх. №6/10144 от 10.08.2018г.) об административном правонарушении и проведении административного расследования по ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ, назначено на 07 сентября 2018г. в 11 часов 00 минут, по адресу: г. Уфа, ул. Пушкина, д.95 каб. 518.

07.09.2018г. ИП <...> не явилась. Почтовое уведомление, о надлежащем извещении лица в Управление не вернулось. Назначена новая дата.

20.09.2018г. ИП <...> не явилась. Почтовое уведомление, о надлежащем извещении лица в Управление не вернулось. Назначена новая дата на 08.10.2018.

В Башкортостанское УФАС России поступило ходатайство ИП <...> (вх.№ 13910 от 27.09.2018) о невозможности присутствовать 08.10.2018, о рассмотрении без ее присутствия. Ходатайство удовлетворено. Почтовое уведомление о вручении вернулось в управление с пометкой о личном вручении <...>.

08.10.2018г. в отношении ИП <...> составлен протокол №АР-71-18 от 08.10.2018г. об административном правонарушении (исх. №6/12843 от 08.10.2018г.). Назначена дата рассмотрения административного дела – 22.10.2018..

22.10.2018г. ИП <...> не явилась. Назначена новая дата рассмотрения административного дела.

09.11.2018г. от ИП <...> поступило ходатайство (вх. №16150 от 09.11.2018г.) о рассмотрении дела, назначенного на 13.11.2018г. без ее участия.

13.11.2018г. ИП <...> не явилась на рассмотрение дела. Ходатайство (вх. №16150 от

09.11.2018г.), заявленное ранее, удовлетворено.

Событие административного правонарушения вменяемое ИП <...> выражается в распространении ненадлежащей рекламы, размещенной в газете «Мир вакансий» №9 (150) от 09.04.2018г. на стр. 4, рекламодателем – ИП <...>. (453124, РБ, г. Стерлитамак, ул. Худайбердина, д. 46, оф. 318) следующего содержания: «Экспресс-тестирование организма обследованием на аппарате Imago-Sensitive 515. Это уникальная возможность за 1,5 часа получить всю информацию о своем здоровье, равносильную обследованию 40 врачей. Диагностика исследует человека целиком все органы по 20 параметрам. Врач не только ставит диагноз, но и назначает программу оздоровления. Предварительная запись по тел.: 8 917 456 97 84. 14 и апреля. Реклама» размещенная в газете «Мир вакансий» №9 (150) от 09.04.2018г. на стр. 4, рекламодатель, рекламопроизводитель – ИП <...> (453124, РБ, г. Стерлитамак, ул. Худайбердина, д. 46, оф. 318), так как она должна соответствовать ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст.14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения – ИП <...> (<...> , ОГРНИП 314028000008613).

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства РФ о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме умысла. У ИП <...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – Республика Башкортостан.

Время совершения административного правонарушения – 09.04.2018г.

Согласно ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Согласно ч. 2 ст. 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В силу ч.1 ст. 4.1.1 КоАП РФ, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса.

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.

Ранее ИП <...> привлекалась к административной ответственности за нарушение

ч.1 ст.14.3 КоАП РФ и была подвергнута административному наказанию в виде наложения штрафа в размере 4 000 руб. (постановление о наложении штрафа по делу №АР-01-18 об административном правонарушении от 26.02.2018г).

Пункт 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ содержит понятие повторного совершения однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 данного Кодекса за совершение однородного административного правонарушения (то есть в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, повторное совершение однородного административного правонарушения - совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ.

Согласно статье 4.6 КоАП РФ, лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Период административного наказания ИП <...> за совершение однородного административного правонарушения не истек.

Данная реклама распространялась только на территории Республики Башкортостан.

Оснований для применения ст. 2.9 КоАП РФ нет, так как состав административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным и существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении виновного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Безразличное отношение лица к принятой на себя публично-правовой обязанности свидетельствует о существенной угрозе охраняемым интересам.

Согласно ч. 2 ст. 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность учитывается факт того, что ИП <...> добровольно исполнила до вынесения постановления по делу об административном правонарушении №АР-71-18

предписание об устранении допущенного нарушения, выданного Управлением по делу №Р-61-18, решение по которому вынесено 10.08.2018г., вину признает.

Таким образом, при назначении наказания должностным лицом Управления, рассматривающим дело № АР-71-18, в качестве обстоятельства, отягчающего административную ответственность, учитывается тот факт, что ранее ИП <...> привлекалась к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ постановлением о наложении штрафа по делу №АР-01-18 об административном правонарушении от 26.02.2018г.

Руководствуясь статьями 2.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 4.6, ч.5 ст. 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя <...> (<...>, ОГРНИП 314028000008613) виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде административного штрафа в размере десяти тысяч ста рублей (10 100 рублей).

Реквизиты для перечисления штрафа:

ГРКЦ Республики Башкортостан Банка России г. Уфа;

БИК 048073001;

Получатель: УФК по Республике Башкортостан (Башкортостанское УФАС России);

ИНН Получателя: 0274090077;

КПП Получателя: 027401001;

Р\с 40101810100000010001;

ОКТМО 807 01 000

Штраф зачисляется в доход бюджета на код:

Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе
(161 1 16 26000 01 6000 140).

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе

о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 статьи 32.2, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд или вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судьбе, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с ч.3 ст.30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

