

ПРОТОКОЛ № 012/04/14.3-603/2021

об административном правонарушении

«02» июля 2021 года

г. Йошкар – Ола

Протокол составлен главным специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов в соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП А. части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе» услуг подбора очков «Оптика центральная» в г. Звенигово (решение Комиссии Марийского УФАС России о признании рекламы ненадлежащей от 03.06.2021 по делу № 012/05/24-392/2021).

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, город Звенигово

Время совершения административного правонарушения: декабрь 2020 года - период фиксации размещения рекламы.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в ходе проведения мониторинга рекламы в декабре 2020 года установлен факт распространения рекламы «Оптика центральная» в г. Звенигово с рекламой услуг подбора очков следующего содержания:

содержащей признаки нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Решением от 28.05.2021 по делу № 012/05/24-392/2021 реклама услуг подбора очков «Оптика центральная» в г. Звенигово признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «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.

Деятельность по производству медицинской техники входит в перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется лицензия, что следует из подпункта 17 пункта 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Закон №99-ФЗ).

Порядок лицензирования деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники утвержден Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.06.2013 №469. Согласно пункту 2 указанного Положения понятие «медицинская техника» означает медицинские изделия, представляющие собой инструменты, аппараты, приборы, оборудование, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболитического воздействия на организм человека.

Очки представляют собой оптический прибор, предназначенный для коррекции зрения. Своего рода очки являются «протезом», нацеленным на замещение поврежденных оптико-физиологических функций организма человека. Таким образом, очковая оптика относится к медицинским изделиям, следовательно, ее производство подлежит обязательному лицензированию.

Марийским УФАС России установлено, что ИП А. не имеет лицензии на оказание медицинских услуг на осуществление медицинской деятельности и оказание в том числе услуг по медицинской оптике. Тем не менее, в ходе рассмотрения дела был обнаружен прейскурант для ремонта медицинской очковой оптики, утвержденный директором ЗАО «Марий Эл – Оптика» С. Прейскурант содержит следующие виды услуг: 1) Вставка одной линзы стигматической от 0,00 до +/- 5,00 Д (стекло): - в оправу пластмассовую б/у цена 110-00; - в оправу металлическую б/у цена 120-00. Переточка линз в новую оправу: - в оправу ободковую пластмассовую цена 130-00; - в оправу ободковую металлическую цена 140-00 и т.д.

Таким образом, ИП А. фактически оказывает услуги по подбору и изготовлению очков, которые являются медицинской услугой.

Кроме того, протоколом заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по РМЭ от 02 апреля 2021 года установлено, что в указанной рекламе, рассматриваемой, как единое целое, необходимо указание на предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации у специалистов. Рекламная информация является ненадлежащей и содержит признаки нарушения законодательства о рекламе.

В нарушение требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе в рассматриваемой рекламе не приведена информация с предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе несет рекламодатель, рекламораспространитель.

Реклама распространялась в целях продвижения товаров и услуг, предлагаемых ИП А.

На основании изложенного, рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП А.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Согласно пункту 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

ИП А. при размещении рассматриваемой рекламы не были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению законодательства о рекламе, по предотвращению совершения правонарушения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 дней согласно статьям 30.1, 30.3 КоАП РФ.

В силу части 2 статьи 24.2 КоАП РФ лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке, либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников.

Протокол составлен по правилам статьи 28.2 КоАП РФ в присутствии ИП А., надлежащим образом извещенной о дате, времени и месте составления протокола (в адрес ИП А. 03.06.2021 направлено уведомление о составлении протокола исх. №03-07/439).

С протоколом ознакомлен(а),

права и обязанности разъяснены.

Даю согласие на

обработку персональных данных.

(ФИО, подпись лица, привлекаемого
к административной ответственности)

(Ф.И.О. составившего протокол)

_____ 2021 г.

_____ (подпись)

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

В соответствии со ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил:

(ФИО лица, получившего протокол)

« _____ » _____ 2021 г.

_____ (подпись)