

П О С Т А Н О В Л Е Н И Е № 46 р -41-12

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении

«16» мая 2012 г.

г. Киров

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении № 46 р от 16.05.2012 года, составленный <...> – специалистом 2 разряда отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в отношении индивидуального предпринимателя <...> по нарушению пункта 7 статьи 7, статьи 8, части 7 и 8 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года,

У С Т А Н О В И Л:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по рассмотрению дела № 41 по признакам нарушения законодательства о рекламе, был факт нарушения индивидуальным предпринимателем <...> как рекламодателем, пункта 7 статьи 7, статьи 8, части 7 и 8 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года.

Нарушение заключалось в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление <...> о нарушении действующего рекламного законодательства при размещении рекламы «Академия – денталь», «Автосуши Япономания», «Медицинский центр «Мама» и «Zakaz.s-globus.ru» в «Рекламно-информационном журнале «Будь в курсе» за декабрь 2011 года.

В ходе проверки обращения физического лица было установлено, что в «Рекламно-информационном журнале «Будь в курсе» за декабрь 2011 года были размещены рекламные модули следующего содержания:

-на странице 3: «Академия – денталь 8(8332) 64-0<...>. Система SAF в Кирове. Мы делаем все чтобы вам было комфортно. г. Киров, ул. <...>. SAF SYSTEM www.akademdent.ru »;

-на странице 9: «Самые низкие цены в городе! Автосуши Япономания. Бесплатная доставка*. www.yaropomaniya.com. Звони! 735-<...>. *При заказе на сумму от 300 рублей»;

-на странице 14: «Медицинский центр «Мама» всегда рядом Нам 7 лет! МЦ «Мама» помогает всем семьям стать счастливыми родителями. Мы предлагаем: • профессиональные консультации специалистов • планирование беременности •

ведение беременности • лабораторные исследования мазков и крови • колькоскопия • спермограмма. А также... вспомогательные процедуры: • ДЭНС – терапия • гирудотерапия • озонотерапия • магнитотерапия • лазеротерапия • ВРТ – диагностика и лечение. г. Киров, ул. <...> тел. 34-0<...>, 70-8<...> www.medcentr-mama.kirov.ru. Лиц. № ЛО-43-01-000456 от 25.11.2009. Скидка 5% при ссылке на журнал»;

-на странице 25: «Покупать продукты стало удобно! Zakaz.s-globus.ru. Доставка продуктов. Позвоните: (8332) 211-<...> .. и вы поймете, что такое качественный сервис! Мы сходим за вас в магазин. Отстоим очередь в кассу. Донесем тяжелые сумки. Акция тест - драйв* 7% - скидка при ссылке на журнал (заказ от 500 рублей.) 5 % - скидка именинникам в течение семи дней. Любые товары из супермаркета «<...>» (ТЦ <...>) с доставкой на дом! *Акция действует до 31 декабря 2011 года».

Согласно ст. 3 Закона о рекламе рекламой является информация, распространяемая 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. **Под объектом рекламирования понимается товар**, средство его индивидуализации, 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. **Товар – это продукт деятельности** (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная в рекламных модулях: «Академия – денталь», «Автосуши Япономания», «Медицинский центр «Мама» и «Zakaz.s-globus.ru», соответствует требованиям статьи 3 Закона о рекламе и является рекламой.

В силу ч. 1 ст. 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

Ненадлежащей признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства РФ.

1.Порядок продажи товаров дистанционным способом регулируется [Правилами](#) продажи товаров дистанционным способом, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 (далее - Правила).

Согласно [п. 2](#) Правил дистанционный способ- это продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В силу статьи 8 Закона о рекламе в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной

государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Требования, введенные данной нормой, обусловлены спецификой дистанционного способа продажи товаров. Потребителю предлагается заключить договор купли-продажи на основании предложенного продавцом описания товара, содержащегося в каталогах, проспектах, буклетах, представленных на фотоснимках, посредством средств связи (почта, телевидение, радио и т.п.) или иными исключаящими возможность ознакомления потребителя с товаром или образцом товара способами. При такой продаже покупатель находится в худшем положении по сравнению с тем, кто может непосредственно ознакомиться с товаром или его образцом.

Рекламные модули «Автосуши Япономания» и «Zakaz.s-globus.ru», были размещены с нарушением требований статьи 8 Закона о рекламе, так как не содержали сведений о наименовании, месте нахождения и ОГРН продавца вышеуказанных товаров (для индивидуального предпринимателя фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации).

2. В соответствии со ст. 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» разрешается обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном Правительством РФ, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти. Документом, подтверждающим факт регистрации изделия медицинского назначения, является регистрационное удостоверение.

Система-SAF (самоадаптирующий файл, машинный эндодонтический файл), производитель Израиль, относится к изделиям медицинского назначения и зарегистрирована в установленном порядке в качестве изделия медицинского назначения. Регистрационное удостоверение № ФСЗ 2010/06427 от 17.03.2010.

Использовать самоадаптирующийся файл (SAF) имеют право специалисты с высшим медицинским стоматологическим образованием при наличии лицензии на медицинскую деятельность.

Рекламно-информационный журнал «Будь в курсе», свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИ № ТУ 43-297 от 05 декабря 2011 года, является периодическим печатным изданием, тематика издания определена как информационно - рекламная, развлекательная, реклама, более 40 %, т.е. является специализированным рекламным изданием и не относится к изданиям, предназначенных для медицинских работников.

На основании [ч. 8 ст. 24](#) Закона о рекламе реклама методов лечения, а также изделий медицинского назначения и медицинской техники, для использования которых требуется специальная подготовка, не допускается иначе как в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий и в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях.

По смыслу указанной нормы реклама изделий медицинского назначения и медицинской техники в неспециализированных печатных изданиях запрещена.

В рекламной статье «Академия – денталь..» рекламируется стоматологическое оборудование, которое относится к изделиям медицинского назначения и может распространяться исключительно в изданиях, предназначенных для медицинских работников, и поэтому реклама была размещена с нарушением части 8 статьи 24 Закона о рекламе.

3. В соответствии с Отраслевым стандартом "Термины и определения системы стандартизации в здравоохранении", утвержденным приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 22.01.2001 N 12, медицинская услуга - это мероприятие или комплекс мероприятий, направленных на профилактику заболеваний, их диагностику и лечение, имеющих самостоятельное законченное значение и определенную стоимость.

Перечни простых, а также сложных и комплексных медицинских услуг определены приказами Министерства здравоохранения РФ № 113 и № 268.

В рекламной информации «Медицинский центр «Мама» содержится указание на конкретные медицинские услуги, оказываемые этим центром: а именно: профессиональные консультации специалистов, планирование беременности, ведение беременности, лабораторные исследования мазков и крови, колькоскопия, спермограмма, ДЭНС – терапия, гирудотерапия, озонотерапия, магнитотерапия, лазеротерапия, ВРТ – диагностика и лечение.

В силу части 7 статьи 24 Закона о рекламе 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. Данное предупреждение в печатных средствах массовой информации должно составлять не менее чем пять процентов рекламной площади.

Рекламный модуль «Медицинский центр «Мама» всегда рядом» не содержал соответствующего предупреждения и был размещен в нарушении части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Кроме того при подготовке к рассмотрению дела был направлен запрос в Департамент здравоохранения по поводу наличия лицензии у «МЦ «Мама» на указанные в рекламе услуги.

По информации Департамента здравоохранения Кировской области Общество с ограниченной ответственностью «Лайт», которое выступает в гражданском обороте под своим коммерческим обозначением как «МЦ «Мама», и осуществляет свою деятельность по адресу: 610<...>, г. Киров, ул. <...>, имеет лицензию № ЛО-43-01-000456 от 25 ноября 2009 года с правом осуществления медицинской деятельности на следующие виды услуг: профессиональные консультации специалистов, планирование беременности, колькоскопия, ДЭНС–терапия, озонотерапия, магнитотерапия, лазеротерапия.

Оказание услуг «лабораторные исследования мазков и крови, спермограмма», возможно при наличии лицензии на вид работ (услуг) клиническая лабораторная диагностика.

Вышеуказанной лицензией не предусмотрено оказание услуг: лабораторные исследования мазков и крови, спермограмма (клиническая лабораторная диагностика), гирудотерапия.

В силу п. 7 ст. 7 ФЗ Закона о рекламе не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Так как у Общества с ограниченной ответственностью «Лайт» отсутствует лицензия на право осуществления вышеуказанных услуг, реклама медицинских услуг: лабораторные исследования мазков и крови, спермограмма (клиническая лабораторная диагностика), гирудотерапия была размещена с нарушением п. 7 ст. 7 Закона о рекламе,

На основании статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 7 части 7, статьи 8, части 7 и 8 статьи 24 Закона о рекламе несет как рекламодатель, так и рекламодатель.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем вышеуказанной рекламы, согласно выходным данным рекламно – информационного журнала «Будь в курсе», является Учредитель ИП <...>

Таким образом, ИП <...> являясь рекламодателем, разместила в журнале ненадлежащую рекламу.

Все вышеизложенное позволяет сделать вывод, что нарушение рекламного законодательства произошло по вине индивидуального предпринимателя Перушиной Юлии Владимировны.

На основании ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение 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.

Согласно ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях индивидуальный предприниматель <...> несет ответственность как должностное лицо, в случае совершения ей административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Протокол составлен и рассмотрен в присутствии индивидуального предпринимателя <...> которая факт нарушения признала.

При определении меры наказания просила ограничиться устным замечанием.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или

юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 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 правоохраняемым интересам. Кроме того, размещение спорной рекламы послужило поводом для обращения гражданина с заявлением о нарушении рекламного законодательства.

Следует принять во внимание и тот факт, что индивидуальный предприниматель <...> является профессиональным участником рекламного рынка, выступая в качестве рекламодателя, поэтому она должна знать требования рекламного законодательства, и реальная возможность их соблюдения у нее имелась, но всех необходимых мер по их выполнению она не предприняла.

Исходя из этого, оснований для признания допущенного административного правонарушения малозначительным, и освобождения индивидуального предпринимателя <...> от административной ответственности, не имеется.

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения рекламного законодательства. Факты, изложенные в протоколе об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 41.

При определении размера административного штрафа материальное положение индивидуального предпринимателя <...> учтено.

Смягчающих и отягчающих обстоятельств не установлено.

Наложение административного штрафа на индивидуального предпринимателя <...> осуществляется в минимальном размере санкции, установленной ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 3, 5, 7, 8, 24 ФЗ «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 2.9, 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. Применить к индивидуальному предпринимателю <...> меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 4 000 (четырёх тысяч) рублей.

<...>

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа индивидуальному предпринимателю Первушиной Юлии Владимировне надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области копии платежных документов. В соответствии с ч. 1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.