

ИП О

667000, Республика Тыва, г. Кызыл,

667000, Республика Тыва, г. Кызыл,

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А83-14.3/17

г. Кызыл

г. ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления объявлена 03 октября 2017 года

Постановление изготовлено в полном объеме 05 октября 2017 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 14.08.2017 года и иные материалы дела № А83-14.3/17 об административном правонарушении в отношении должностного лица – Индивидуального предпринимателя О (ИНН 170102050061, ОГРНИП 304170108300273), адрес регистрации: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл,), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А83-14.3/17 рассмотрено в присутствии ИП О.

Событие административного правонарушения: нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе, а именно нарушение требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 20.07.2017 года по делу № 04-04-02/20-17.

В ходе рассмотрения настоящего дела ИП О. добавила, что впредь будет соблюдать требования Закона о рекламе.

Изучив материалы дела № А83-14.3/17, выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, прихожу к следующему.

По результатам проведенного Тывинским УФАС России мониторинга наружной рекламы на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, распространяемых на территории г. Кызыла Республики Тыва, выявлено распространение рекламы медицинского центра «Домашний доктор» на баннере, установленном на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Кызыл, ул. Бухтуева д. 14/1, следующего содержания:

«Домашний доктор; Прием педиатра; Вакцино профилактика; Вакцинация без осложнений! Импортные препараты! Процедурный кабинет; Детский массаж; ул. Бухтуева, д. 14/1, каб. 2; т.: +7 923-, +7 963-».

По результатам проведенного мониторинга составлен акт об осмотре наружной рекламы от 12.05.2017 года.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России № 253 от 06.07.2017 года возбуждено дело № 04-04-02/20-17 в отношении ИП М., ИП О. по признакам нарушения части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В ходе рассмотрения дела № 04-04-02/20-17 о нарушении Закона о рекламе 18.07.2017 года ИП М. полностью согласилась с выявленным нарушением, пояснила, что данное нарушение допущено в силу незнания законодательства о рекламе. Для устранения нарушения ИП М. заказала дополнительно к настоящему баннеру предупредительную надпись во исполнение требований Закона о рекламе.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 04-04-02/20-17, изучив представленные документы, выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела пришла к следующим выводам.

В статье 3 Закона о рекламе определено, что реклама - это 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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Указанная информация, размещена с использованием баннера, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на формирование и поддержания интереса к объектам рекламирования, а именно медицинским услугам.

Согласно части 7 статьи 24 Закона 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. 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). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных

подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 N 1664н (далее – номенклатура медицинских услуг).

В номенклатуру медицинских услуг включены следующие медицинские услуги, указанные в рассматриваемой рекламе: прием (осмотр, консультация) врача-педиатра первичный (B01.031.001), прием (осмотр, консультация) врача-педиатра повторный (B01.031.002), вакцинация (B04.014.004), Массаж и гимнастика у детей раннего возраста (A21.30.002).

При этом, в рассматриваемой рекламе медицинских услуг, в нарушение части 7 статьи 24 Закона о рекламе, отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель».

В соответствии с пунктами 5 - 6 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации абонентские номера 8-923-, 8-963 принадлежат номерной емкости операторов сотовой связи – ПАО «Мегафон», ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Согласно информации ПАО «Мегафон» (вх. № 2061 от 18.05.2017 года), ПАО «Вымпел-Коммуникации» (вх. № 2079 от 19.05.2017 года) телефонные номера, указанные в рассматриваемой рекламе выделены в пользование следующим гражданам: М (8-963-), Г (8-963-).

При этом Тывинским УФАС России установлено, что М имеет статус индивидуального предпринимателя, что подтверждается выпиской из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, где основным видом деятельности является общая врачебная практика.

С целью установления рекламодателя рассматриваемой рекламы, Тывинским УФАС России был направлен запрос в адрес ИП М.

ИП М. представила ответ (от 03.07.2017 года вх. № 2836), согласно которому, рекламодателем рассматриваемой рекламы является сама ИП М., которая разработала макет рекламы и заказала его печать в рекламном агентстве «Голливуд», находящемся в г. Новосибирск. В настоящее время макет рассматриваемой рекламной информации был утрачен. ИП М. снимает в аренду помещение (каб. № 2) в здании, находящемся по адресу: г. Кызыл, ул. Бухтуева, д.

14/1.

В подтверждение своих доводов ИП М. приложила копии следующих документов: лицензия на осуществление медицинской деятельности от 30.09.2016 года, свидетельство о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории Российской Федерации, свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, договор аренды офисного помещения № 02-04/16 от 28.04.2016 года, расписка о получении суммы в размере 19 057 рублей Драница К.В. от 17.04.2017 года, распечатка страницы сайта рекламного агентства «Голливуд» с сети интернет.

Согласно договору аренды офисного помещения № 02-04/16 от 28.04.2016 года, нежилое здание, на фасаде которого установлен баннер с рассматриваемой рекламой, принадлежит на праве собственности Индивидуальному предпринимателю О.

Согласно условиям договора аренды офисного помещения № 02-04/16 от 28.04.2016 года ИП О. предоставила во временное пользование ИП М. офисное помещение, находящееся по адресу: г. Кызыл, ул. Бухтуева д. 14/1, 1 этаж под офис кабинет № 2.

Согласно устным пояснениям ИП М. баннер с рекламой медицинских услуг был установлен на фасаде здания, находящегося по адресу: г. Кызыл, ул. Бухтуева д. 14/1, с согласия арендодателя, то есть ИП О.

Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, одним из видов экономической деятельности ИП О. является аренда и управление собственным или арендованным нежилым недвижимым имуществом.

На основании материалов дела № 04-04-02/20-17 Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу, что рекламодателем, определившим объект рекламирования рассматриваемой рекламы, является ИП М, а рекламораспространителем – ИП Ос., действия которых обусловили нарушение требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение части 7 статьи 24 настоящего закона ответственность несут рекламодаделец и рекламораспространитель.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 20.07.2017 года по делу № 04-04-02/20-17 ИП М. и ИП О. были признаны нарушившими часть 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения рассматриваемой рекламы либо в приведении текста рекламы в соответствии с требованиями Закона о рекламе в материалы дела № 04-04-02/20-17 не было представлено, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу о необходимости выдачи ИП М. и ИП О. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

За нарушение части 7 статьи 24 Закона о рекламе рекламораспространитель

несет административную ответственность, предусмотренную частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение установленных Законом 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 должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламодателя, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: распространение рекламы медицинских услуг, не сопровождаемой предупреждением о наличии противопоказаний, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Субъектами данного правонарушения являются юридические и должностные лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Согласно примечанию статьи 2.4. КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административное правонарушение, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, должностное лицо – ИП О. совершила административное правонарушение, предусмотренное частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определяя степень виновности ИП О., следует отметить, что ИП О. не выполнила установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно части 2 статьи 4.1 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.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность ИП О., предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность ИП О. является совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые.

В рассматриваемом случае необходимо отметить, что ИП О. прекратила нарушение требований законодательства Российской Федерации о рекламе до составления протокола по делу об административном нарушении № А82-14.3/17, какого-либо вреда и последствий, наступивших после распространения вышеуказанной рекламы, существенного нарушения охраняемых общественных

правоотношений не установлено.

Вместе с тем, частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, что 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" субъекты малого и среднего предпринимательства – это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными названным Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.rmsp.nalog.ru, ИП О. включена в данный реестр под категорией микропредприятие.

Таким образом, с учетом положений статьей 3.4, 4.1.1 КоАП РФ за совершенное ИП О. правонарушение административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл.

Временем совершения административного правонарушения является день выявления нарушения ИП О. Закона о рекламе - 12 мая 2017 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя О виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Назначить должностному лицу – индивидуальному предпринимателю О административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течении 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.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев