

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об

административном правонарушении № 18/09-АДМ-2018

«16» января 2018г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев дело об административном правонарушении № 18/09-АДМ-2018, возбужденное протоколом 16.01.2018г. в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ОГРНИП 314424632100012, ИНН 424702608560, дата регистрации: 24.11.2014г., адрес регистрации: <...>, г. <...>, ул. <...>, <...>, далее - ИП <...>) за совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ) в присутствии ИП <...>,

УСТАНОВИЛА:

05.12.2017г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 118/Р-2017 о нарушении законодательства о рекламе вынесено решение о признании Индивидуального предпринимателя <...> (ОГРНИП 314424632100012, ИНН 424702608560, дата регистрации: 24.11.2014г., адрес регистрации: <...>, г. <...>, ул. <...>, <...>) нарушившей требования пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») при размещении рекламы в газете «Информ-ТАЙГА» (сентябрь 2017г.) следующего содержания: «16 сентября (суббота) с 8:00 до 14:00 в г. Тайга по адресу: ул. 40 лет Октября, 21 (поликлиника РЖД) ведут прием специалисты г. Барнаул: УЗИ - диагностика... Гинекологическое обследование... Оториноларинголог (ЛОР)... Удаление и исследование образований кожи... Консультации специалистов... Гастроэнтеролог... Проводятся забор анализа крови... Прием платный. О противопоказаниях консультироваться с врачом... Реклама. Лицензия № <...> от 12 декабря 2014г.».

Из ответа газеты «Информ ТАЙГА» (вх. № 4828э от 30.10.2017г.) следует, что между ООО «Лабораторная диагностика» и редакцией газеты «Информ ТАЙГА» в лице ИП <...> заключен договор об оказании информационных услуг № 14-Т от 21.08.2017г.

Согласно пункту 1.1 договора об оказании информационных услуг № <...> от 21.08.2017г. ООО «Лабораторная диагностика» поручает и оплачивает, а редакция газеты «Информ-ТАЙГА» в лице ИП <...> принимает на себя обязательство по публикации информационных материалов, рекламных модулей и объявлений в газете «Информ-ТАЙГА».

Из ответа Управления лицензирования медико – фармацевтических видов

деятельности Кемеровской области (вх. № 7042 от 17.10.17г.) следует, что: в едином реестре лицензий на осуществление медицинской деятельности по состоянию на 13.10.2017г. имеется информация о наличии у Общества с ограниченной ответственностью «Лабораторная диагностика» (юридический адрес: 658080, г. Новоалтайск, ул. Космонавтов, 6, ИНН 2223599670, ОГРН 1142223007783, КПП 220801001, дата регистрации: 30.06.2014г., далее – ООО «Лабораторная диагностика») лицензии на осуществление медицинской деятельности от 18.12.2015 № <...>, представленной Главным управлением Алтайского края по здравоохранению и фармацевтической деятельности. Адрес места осуществления деятельности: г. Тайга, ул. 40 лет Октября, 21 в данной лицензии отсутствует.

Дополнительно были представлены скриншоты страниц электронной переписки редакции газеты «Информ-ТАЙГА» с ООО «Лабораторная диагностика», подтверждающие факт заявки, разработки и согласования рекламного модуля с текстом следующего содержания: «16 сентября (суббота) с 8:00 до 14:00 в г. Тайга по адресу: ул. 40 лет Октября, 21 (поликлиника РЖД) ведут прием специалисты г.Барнаул: УЗИ - диагностика... Гинекологическое обследование... Оториноларинголог (ЛОР)... Удаление и исследование образований кожи... Консультации специалистов ... Гастроэнтеролог... Проводятся забор анализа крови... Прием платный. О противопоказаниях консультироваться с врачом... Реклама. Лицензия № <...> от 12 декабря 2014г.».

Пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» установлено, что не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Указание в рекламе на виды деятельности, которые общество не вправе осуществлять (УЗИ – диагностика, гинекологическое обследование, удаление и исследование образований кожи, забор анализа крови и др.) по адресу г. Тайга, ул.40 лет Октября, 21 нарушает требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 24 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. 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.

В нарушение данной правовой нормы, в тексте вышеуказанной рекламы объем предупреждения о противопоказаниях консультироваться с врачом составляет менее 5%, а именно 2,5% рекламной площади (рекламного пространства).

Расчет: $4,5 \times 100 / 175 = 2,57\%$, где 4,5 (см²) – объем предупреждения, 175 (см²) – объем рекламы.

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Распространителем вышеуказанной рекламы является ИП <...> на основании договора об оказании информационных услуг № <...> от 21.08.2017г.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) установлено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, 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.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» установлена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой 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.

Частью 2 статьи 4.4 КоАП РФ установлено, что при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) настоящего Кодекса и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

В соответствии с частью 5 статьи 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.

Следовательно, действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требования пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в газете «Информ-ТАЙГА» в сентябре 2017г., подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ИП <...> административного правонарушения: сентябрь 2017г.

Место совершения ИП <...> административного правонарушения: г.Тайга.

19.12.2017г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 16.01.2018г. в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении 26.12.2017г. почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

16.01.2018г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения главного редактора газеты «Информ-ТАЙГА», из которых следует, что в совершении правонарушения виновато должностное лицо, а именно главный редактор газеты «Информ-ТАЙГА» <...> (далее - <...>), поскольку согласно должностной инструкции, утвержденной учредителем газеты «Информ-ТАЙГА» ИП <...> от 02.03.2015г., главный редактор газеты «Информ-ТАЙГА» несет персональную ответственность за содержание, качество, достоверность и пр. издаваемых материалов, рекламных модулей, статей, объявлений, а также их достоверность.

16.01.2018г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 18/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в присутствии ИП <...>, которая поддержала письменные пояснения.

16.01.2018г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 18/09-АДМ-2018 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении: 30.01.2018г., 13 часов 30 минут. Копии определения и протокола были вручены ИП <...> под расписку (расписка имеется в материалах дела).

16.01.2018г. ИП <...> заявила ходатайство о рассмотрении дела № 18/09-АДМ-2018, назначенное к рассмотрению на 30.01.2018г., 13 часов 30 минут 16.01.2018г., в связи с территориальной отдаленностью.

Данное ходатайство удовлетворено заместителем руководителя управления.

16.01.2018г. состоялось рассмотрение дела № 18/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в присутствии ИП <...>.

Изучив материалы дела № 18/09-АДМ-2018, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Частью 4 статьи 38 ФЗ № 38-ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требования пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в газете «Информ-ТАЙГА» в сентябре 2017г., подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 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.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

В соответствии с представленными ИП <...> в адрес Кемеровского УФАС России документами на момент правонарушения, персональная ответственность за содержание, качество, достоверность и пр. издаваемых материалов, рекламных модулей, статей, объявлений, а также их достоверность была возложена на главного редактора газеты «Информ-ТАЙГА».

В связи с тем, что вина за нарушение требований пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» лежит на главном редакторе газеты «Информ-ТАЙГА», в действиях ИП <...> отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23.48, пунктом 1 части 1 статьи 24.5, статьей 28.9, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Производство по делу об административном правонарушении № 18/09-АДМ-2018, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ОГРНИП 314424632100012, ИНН 424702608560, дата регистрации: 24.11.2014г., адрес регистрации: <...>, г. <...>, ул. <...>, <...>), прекратить в связи с отсутствием в ее

действиях состава административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

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.

Заместитель руководителя управления <...>