ИП <...>

(Оптика «АРС»)

450077, г.Уфа, ул.Цюрупы, д.91

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу

об административном правонарушении № ТО002/04/14.3-1261/2019

27.06.2019г. 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 № ТО002/05/24-336/2019, материалы административного дела № ТО002/04/14.3-1261/2019 в отношении индивидуального предпринимателя – <...> (<...>, ОГРНИП 318028000017835) (права и обязанности разъяснены),

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 (вх. №2437 от 20.02.2019 г.) по поводу размещения рекламы следующего содержания: «Диагностика зрения Подбор конт.линз Изготовление очков Бесплатно» размещена на окне входной группы, и рекламы на входной двери: «Изготовление очков Контактные линзы Солнцезащитные очки Проверка зрения», расположенной по адресу: г. Уфа, ул. Цюрупы, д. 91, рекламодатель – Оптика «АРС» (450077, г. Уфа, ул. Цюрупы, д. 91). Данная реклама имеет признаки нарушения ч.7 ст. 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 рекламораспространитель и рекламодатель.

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам относятся: комплекс исследований для диагностики нарушения зрения (B03.029.001), подбор очковой коррекции зрения (A23.26.001), подбор ортокератологических линз

(А23.26.002.001).

В данном случае, в рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг.

Согласно обращению заявителя (вх. №2991 от 04.03.2019г.): «… Считаю, что по закону должно быть прописано наличие противопоказаний, последствий и консультация со специалистом. … у меня друг побывал в одном из салонов оптики, где при такой же рекламе без указаний на противопоказания и без упоминания специалиста, взял контактные линзы; персонал ничего не спросил и продала их, они оказались ему не по величине, тем самым, он посадил себе зрение. Данный салон находится в проходимом месте...».

04.04.2019г.представитель Оптика «АРС» (450077, г. Уфа, ул. Цюрупы, д. 91) на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении в Управление не поступало.

Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела на другую дату. Срок рассмотрения дела продлить по 17 июня 2019 года.

22.04.2019г. представитель Оптика «АРС» (450077, г. Уфа, ул. Цюрупы, д. 91) на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении в Управление не поступало.

Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела на другую дату.

06.05.2019 года на рассмотрении дела присутствовал представитель ИП <...> (Оптика «АРС») – <...> (доверенность от 25.04.2019 года).

Комиссией установлено, что верное наименование рекламодателя - ИП <...>(юридический адрес: РБ, Буздякский р-н, с.Старые Богады, ул.Центральная, д.102; фактический адрес: 450006, г.Уфа, ул.Цюрупы, д.91 (Оптика АРС); ИНН 027808273607, ОГРНИП 318028000017835).

<...> представлены следующие документы (вх.№6740 от 06.05.2019): пояснения по делу; свидетельство о согласовании дизайн-проекта средства информационного оформления от 19.06.2018; копия паспорта <...>; уведомление клиенту об открытии счета: реквизиты ИП <...>.; учредительные документы; договор субаренды №Ш-4/2 от 12.02.2018.

Комиссией принято решение: отложить рассмотрение дела на другую дату; направить запрос в Территориальный орган Росздравнадзора по Республике Башкортостан о даче заключения по вопросу того, рекламируется ли в данном случае медицинские услуги, в том числе методы профилактики, лечения, медицинские изделия.

03.06.2019г. присутствовал представитель от ИП <...> (Оптика «АРС») – <...> (доверенность от 25.04.2019 года), который подтвердил позицию, изложенную ранее.

От <...>поступили письменные пояснения по делу (вх. № 8316 от 03.06.2019г.).

Запрашиваемая информация от Управления Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Республике Башкортостан о даче заключения по вопросу того, рекламируется ли в данном случае медицинские услуги, в том числе методы профилактики, лечения, медицинские изделия в адрес Управления не поступала.

Комиссией Башкортостанского УФАС России было принято решение отложить рассмотрение дела на другую дату.

14.06.2019г. ИП <...> на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении в Управление не поступало.

По состоянию на 14.06.2019г. запрашиваемая информация от Управления Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Республике Башкортостан о даче заключения по вопросу того, рекламируется ли в данном случае медицинские услуги, в том числе методы профилактики, лечения, медицинские изделия в адрес Управления не поступала.

17.06.2019г. присутствовал представитель от ИП <...> (Оптика «АРС») – <...> (доверенность от 25.04.2019 года).

< . . . > были представлены письменные пояснения (вх.№9130 от 17.06.2019).

В адрес Управления поступил ответ на запрос от Управления Росздравнадзора по Республике Башкортостан (вх.№9115 от 17.06.2019г).

Комиссией Башкортостанского УФАС России по делу ТО002/05/24-336/2019 было принято решение: переквалифицировать указанное нарушение с части 7 статьи 24 на часть 7 статьи 5 и пункт 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», признать указанную рекламу ненадлежащей, выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства РФ «О рекламе»; передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ИП <...>.

Анализ материалов дела показал, что, реклама: «Диагностика зрения Подбор конт.линз Изготовление очков Бесплатно» размещена на окне входной группы, и рекламы на входной двери: «Изготовление очков Контактные линзы Солнцезащитные очки Проверка зрения», расположенная по адресу: г. Уфа, ул. Цюрупы, д. 91. Рекламодатель – ИП <...>(юридический адрес: РБ, Буздякский р-н, с.Старые Богады, ул.Центральная, д.102; фактический адрес: 450006, г.Уфа, ул.Цюрупы, д.91; ИНН 027808273607, ОГРНИП 318028000017835), нарушает часть 7 статьи 5 и пункт 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе.

Согласно ответу Управления Росздравнадзора по Республике Башкортостан (вх.№9115 от 17.06.2019г): «…Приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг, включающая медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное и законченное значение. Указанные в рекламе «Диагностика зрения Подбор контактных линз Проверка зрения» относятся к медицинской услуге, имеющие официальное название: А23.26.001 подбор очковой коррекции зрения, В03.029.001 Комплекс исследований для диагностики нарушения зрения. Указанные услуги осуществляются в рамках медицинских специальностей «Оптометрия» и «Офтальмология», в этой связи согласно постановлению Правительства РФ от 16.04.2012 №291 для их предоставления необходимо получение лицензии на медицинскую деятельность… в приведенной рекламе «Контактные линзы Солнцезащитные очки» рекламируются медицинские изделия. Указанная реклама осуществляется с нарушением следующих видов деятельности: медицинская деятельность; деятельность по обращению медицинских изделий (реализация); деятельность по обращению медицинских изделий (изготовление)…»

Представителем ИП <...> – <...> были представлены пояснения (вх. 9130 от 17.06.2019) в соответствии с которыми, реклама была размещена прежним владельцем. В настоящее время деятельность по данному адресу осуществляет ИП <...> по изготовлению очков и их розничной продаже, макет рекламы ИП <...> не изменялся.

Также было установлено, что ИП <...> является рекламораспространителем, на основании договора субаренды № Ш-4/2 от 12.02.2018г. на нежилое помещение, по адресу улица Цюрупы 91.

На момент рассмотрения дела у ИП <...> отсутствуют правоустанавливающие документы на осуществление медицинской деятельности.

В связи с вышеизложенным, Комиссия, приходит к выводу, что данная реклама нарушает часть 7 статьи 5 и часть 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе». Часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» исключить, так как ИП <...> не обладает медицинской лицензией.

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 – услуг, формирование и поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

В соответствии с ч.7 ст.5 Федерального закона «О рекламе»:

- не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

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

статьи 5 указанного закона несет рекламодатель.

В соответствии с ч.7 ст.7 Федерального 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;

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» ответственность несет рекламодатель и рекламораспространитель.

С учетом данных обстоятельств использование в рекламе перечня медицинских услуг может привести к формированию у граждан неверного представления о существе оказываемых услуг, так как у ИП <...> отсутствует медицинская лицензия.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 17.06.2019г.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, Управлением, вынесено определение о возбуждении дела (исх. №6/8030 от 17.06.2019г) об административном правонарушении и проведении административного расследования по ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ в отношении ИП <...> назначено на 27 июня 2019г. в 14 часов 30 минут, по адресу: г. Уфа, ул. Пушкина, д.95 каб. 524.

27.06.2019 в присутствии представителя по доверенности <...>(доверенность №4) в отношении ИП <...> составлен протокол № ТО002/04/14.3-1261/2019 об административном правонарушении (исх.№8754 от 27.06.2019г.). Представителем по доверенности <…> заявлено ходатайство о рассмотрении дела 27.06.2019 года. Ходатайство удовлетворено.

Событие административного правонарушения вменяемое индивидуальному предпринимателю – <...>, выражается в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5 и пункт 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям

законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения - индивидуальный предприниматель - <...> (<...>, ОГРНИП 318028000017835).

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 индивидуального предпринимателя – <…> 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 Башкоротстан, г. Уфа, ул. Цюрупы, д. 91.

Время совершения административного правонарушения – 01.03.2019г.

Согласно ч.1 ст.14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух до двух с половиной тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста до пятисот тысяч руб.

Состав административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

В силу ст.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.

В силу ч.2 ст.4.1 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.

На основании статьи 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к категории субъектов малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, крестьянские (фермерские) хозяйства.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (номер – ИЭ9965-19-2195660) индивидуальный предприниматель <...> относится к категории субъекта малого и среднего предпринимательства – микропредприятие.

В материалах дела отсутствует информация о привлечении индивидуального предпринимателя <...> к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ ранее, что также было отраженно в письменных пояснениях. Данная реклама распространялась только на территории Республики Башкортостан.

Данное правонарушение не повлекло за собой причинение 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 имущественного ущерба.

Руководствуясь статьями 2.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, ч.1 ст.14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя – <...> (<...>, ОГРНИП 318028000017835) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде **предупреждения.**

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 судье, 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.

Заместитель руководителя <...>