ИП Д<...>

<...>

г.Рубцовск, 658200

Дело № 022/04/14.3-212 /2020

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 23

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

16 апреля 2020г. г. Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 022/04/14.3-212/2020, возбужденного в отношении ИП Д<...> ОГРНИП 304220926000022,

УСТАНОВИЛ:

ИП Д<...> на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился, о дате, времени и месте его рассмотрения извещен надлежащим образом; индивидуальным предпринимателем направлено ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ИП Д<...>.

Согласно протоколу об административном правонарушении №22 от 19.03.2020г., ИП Д<...> допущено нарушение пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), что указывает на состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

20 ноября 2019 года в Алтайское краевое УФАС России на рассмотрение поступило обращение гражданина РФ о размещении в газете «Каменские известия» рекламы об оказании в магазине «ВЕКООПТИКА» по адресу: г.Камень-на-Оби, Пушкина ул., 25 услуг по компьютерному подбору очков и контактных линз в отсутствии лицензии на осуществление медицинской деятельности (вх. № 1915479).

В газете «Каменские известия» № 39 за 26.09.2019г. размещен рекламный модуль «ВНИМАНИЕ! 5 и 9 октября 2019 года в магазине «ВЕКООПТИКА» будет проводиться КОМПЬЮТЕРНЫЙ ПОДБОР ОЧКОВ И КОНТАКТНЫХ ЛИНЗ. Прием по записи. Наш адрес: ул. Пушкина, 25, тел. 8-961-233-90-92. ТРЕБУЕТСЯ КОНСУЛЬТАЦИЯ ВРАЧА. Лиц. № ФС-99-04-002461 от 12.03.2015г.».

В газете «Каменские известия» № 43 за 24.10.2019г. размещен рекламный модуль следующего содержания: «ВНИМАНИЕ! 2, 16 и 30 ноября 2019 года в магазине «ВЕКООПТИКА» будет проводиться КОМПЬЮТЕРНЫЙ ПОДБОР ОЧКОВ И КОНТАКТНЫХ ЛИНЗ. Прием по записи. Наш адрес: ул. Пушкина, 25, тел. 8-961-233-90-92. ТРЕБУЕТСЯ КОНСУЛЬТАЦИЯ ВРАЧА...».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует определению понятия «реклама» и направлена формирование и поддержание интереса к магазину «ВЕКООПТИКА» и медицинским услугам по компьютерному подбору очков и контактных линз.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга – медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное значение; медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях;

Согласно Федеральному закону от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») подлежит лицензированию.

В соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н (ред. от 16.04.2019) услуги по компьютерному подбору очков и контактных линз относятся к медицинским (А23.26.001 – подбор очковой коррекции зрения, А23.26.002 – подбор контактной коррекции зрения).

В соответствии с лицензией № ФС-99-04-002461 от 12.03.2015г., копия которой в материалы дела предоставлена редакцией газеты «Каменские известия», а также ИП Д<...>, индивидуальный предприниматель имеет право осуществлять деятельность по производству и техническому обслуживанию медицинской

техники (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя). Согласно приложению № 1 к лицензии, работы (услуги) в составе лицензируемого вида деятельности, а именно: в части производства медицинской техники (изготовление по индивидуальным заказам пациентов медицинской техники, к которой предъявляются специальные требования по назначению медицинских работников и которая предназначена исключительно для личного использования конкретным пациентом) выполняются (оказываются) по следующим адресам: г.Рубцовск, Комсомольская ул., 142, пом. 3 и г.Барнаул, Молодежная ул., 40.

В едином реестре лицензий Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения информация о наличии у ИП Д<...> лицензии на оказание медицинских услуг по подбору очковой и контактной коррекции зрения по адресу: Пушкина ул., 25 в г.Камень-на-Оби отсутствует.

Публикация рекламы магазина «ВЕКООПТИКА», как указывает редакция газеты «Каменские известия», производилась в сопровождении лицензии №ФС-99-04-002461 от 12.03.2015г., предоставленной индивидуальным предпринимателем.

Закон о рекламе предъявляет общие требования к рекламе: «Реклама должны быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются».

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 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 рассматриваемой рекламе указан номер лицензии № ФС-99-04-002461 от 12.03.2015г., которая не предполагает оказание ИП Д<...> медицинских услуг по подбору очковой и контактной коррекции зрения.

Таким образом, реклама размещена с нарушением требований пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», так как у лица, рекламирующего услуги по компьютерному подбору очков и контактных линз, и оказываемые в магазине «ВЕКООПТИКА» по улице Пушкина, 25 в г.Камень-на-Оби, лицензия на осуществление соответствующей медицинской деятельности отсутствует.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей.

Согласно статье 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7 настоящего Федерального закона, несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Материалами дела установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламной информации является ИП Д<...>.

26 февраля 2020 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе рассматриваемая реклама признана

ненадлежащей, о чем вынесено соответствующее решение (дело № 022/05/7-1093/2019).

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

ИП Д<...> при размещении и распространении рассматриваемой рекламной информации нарушены требования пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе, что является административным правонарушением, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

У ИП Д<...> при размещении и распространении рассматриваемой рекламы имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе к рекламе медицинских услуг, но не были предприняты зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях индивидуального предпринимателя имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Обстоятельств, находящихся вне контроля ИП Д<...> и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе, при рассмотрении дела не установлено. Следовательно, вина ИП Д<...> в совершении правонарушения доказана и подтверждается материалами дела.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие ИП Д<...> должных мер по соблюдению требований пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе, привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует оконченный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, устанавливающей, 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Согласно сведениям официального сайта ФНС России, ИП Д<...> 01 августа 2016 года включен в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, относится к категории «малое предприятие».

В силу части 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.

ИП Д<...> впервые совершил нарушение законодательства о рекламе, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности

государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

К обстоятельствам, смягчающим административную ответственность, необходимо отнести устранение допущенного нарушения законодательства о рекламе.

С учетом того, что ИП Д<...> относится к субъектам малого предпринимательства, административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

ИП Д<...> ОГРНИП 304220926000022 признать виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

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 по месту рассмотрения дела 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.

Дата вынесения постановления 16 апреля 2020 года.

Дата направления копии постановления 17 апреля 2020 года.

Заместитель руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса <...>