

28 ноября 2013 года

г. Ижевск

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике «...», рассмотрев протокол и материалы дела № СЮ04-04/2013-64АР об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденного в отношении

Индивидуального предпринимателя «...»,

Дата рождения: «...»,

Место рождения: «...»,

Место жительства (регистрации): «...»,

Ранее к административной ответственности за данное правонарушение не привлекался.

Семейное положение, наличие, количество иждивенцев, возраст: «...»,

Материальное положение: «...»,

Документ, удостоверяющий личность: «...»,

Владение русским языком: владеет,

в отсутствие ИП «...», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения протокола (почтовое уведомление о вручении № 42600968112072 от 25.11.2013г.),

УСТАНОВИЛ:

В рамках наблюдения за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Управлением Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее Удмуртское УФАС России) был установлен факт размещения в газете «Увинский коробейник» №31 (509) от 31 июля 2013 года рекламной информации следующего содержания: «Лечение алкоголизма и табакокурения Прерывание запоев Возможно лечение в стационаре Широкий спектр современных методов, привлечены Заслуженные врачи УР... Предоставляются консультации специалистов...» с указанием телефонов и адреса (страница 20) с признаками нарушения законодательства о рекламе.

По факту распространения данной рекламы, определением от 09.09.2013г. Удмуртским УФАС России в отношении ИП «...» и ИП «...» возбуждено дело № СЮ04-03/2013-134Р по признакам нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-134Р было назначено на 08 октября 2013 года.

По результатам рассмотрения дела Комиссия Удмуртского УФАС России установила следующее.

В газете «Увинский коробейник» №31 (509) от 31 июля 2013 года на странице 20 размещена рекламная информация следующего содержания: «Лечение алкоголизма и табакокурения Прерывание запоев Возможно лечение в стационаре Широкий спектр современных методов, привлечены Заслуженные врачи УР... Предоставляются консультации специалистов...» с указанием телефонов и адреса.

Согласно п. 1) ст.3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемое сообщение адресовано неопределённому кругу лиц – потенциальным читателям газеты «Увинский коробейник», направлено на привлечение внимания к объектам рекламирования (услугам по лечению алкоголизма и табакокурения), формирование и поддержание интереса к ним, следовательно, является рекламой вышеуказанных медицинских услуг.

Исходя из пункта 5) статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Размещение вышеуказанного рекламного сообщения осуществлялось на основании договора № 2187 от 30.09.2011г. и бланка платного объявления. Исходя из договора, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП «...».

В рассматриваемом бланке в графе «организация» также указан ИП «...». Таким образом, ИП «...» является рекламодателем рассматриваемой рекламы, как лицо непосредственно определившее объект рекламирования и содержание рекламы.

Таким образом, рекламодателем рекламы «Лечение алкоголизма и табакокурения», распространяемой в газете «Увинский коробейник» №31 (509) от 31 июля 2013 года, содержащей информацию о предоставлении медицинских услуг без предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов, является ИП «...» как лицо, непосредственно определившее объект рекламирования и содержание данной рекламы.

В рассматриваемой рекламной информации объектом рекламирования являются услуги по лечению алкоголизма и табакокурения.

На основании п. 5.2. Номенклатуры медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 N 1664н, психиатрия-наркология относится к перечню медицинских специальностей, входящих в состав подраздела класса «В» (№ 036). Кроме того, «прием (осмотр, консультация) врача-психиатра-нарколога» (код услуги В01.036.001) входит в перечень медицинских услуг, согласно вышеуказанной Номенклатуре медицинских услуг.

Согласно пункту 4 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», «медицинская услуга» - это медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что 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.

В спорной рекламе «Лечение алкоголизма и табакокурения» содержится информация: «Предоставляются консультации специалистов», которая не соответствует требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, поскольку норма части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» требует включать в содержание рекламы лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники именно предупреждений о наличии противопоказаний к их применению, необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования или необходимости получения консультации специалистов.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 24 настоящего Федерального закона.

Соответственно, ИП «...», являясь рекламодателем указанной ненадлежащей

рекламы «Лечение алкоголизма и табакокурения», нарушил требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Решением Комиссии Удмуртского УФАС России от 18.10.2013г. по делу № СЮ04-03/2013-134Р (резюлютивная часть решения объявлена 08.10.2013г.) реклама «Лечение алкоголизма и табакокурения Прерывание запоев Возможно лечение в стационаре Широкий спектр современных методов, привлечены Заслуженные врачи УР... Предоставляются консультации специалистов...», распространяемая в газете «Увинский коробейник» №31 (509) от 31 июля 2013 года, была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе». ИП «...» был признан рекламодателем, нарушившим требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе». Также было принято решение о передаче материалов дела № СЮ04-03/2013-134Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ИП «...» производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ИП «...» было выдано предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе, которое предприниматель исполнил в установленные сроки.

Административная ответственность за нарушение законодательства о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях на индивидуальных предпринимателей в виде административного штрафа в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

По факту нарушения законодательства РФ о рекламе, 14 ноября 2013 года уполномоченным должностным лицом Удмуртского УФАС России – ведущим специалистом-экспертом отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции «...» в отношении ИП «...» был составлен протокол об административном правонарушении № СЮ04-04/2013-64АР.

14.11.2013г. на составление протокола явился ИП «...». Предприниматель считает, что фраза «предоставляется консультация специалиста» является более правильной, чем фраза «необходима консультация специалиста», поскольку часто иногородние пациенты интересуются, где можно найти рекламируемого специалиста, нужно ли ехать в г. Ижевск. Фраза «предоставляется консультация специалиста» прямо указывает, что консультации специалиста предоставляются. Кроме того, в рассматриваемой рекламе указывается фраза «индивидуально», которая подразумевает, что специалист выявляет патологии пациента и, исходя из этого, объясняет пациенту о возможных противопоказаниях для лечения.

Копия протокола об административном правонарушении № СЮ04-04/2013-64АР от 14.11.2013г. была вручена лично под роспись ИП «...» 14.11.2013г.

Согласно определению о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № СЮ04-04/2013-64АР от 15.11.2013г.

рассмотрение протокола было назначено на 28 ноября 2013 года в 11 часов 45 минут.

Определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № СЮ04-04/2013-65АР было направлено предпринимателю заказным письмом от 15.11.2013г. исх. № СЮ01-17-04/7330 и получено предпринимателем 25.11.2013г.

28.11.2013г. на рассмотрение дела об административном правонарушении № СЮ04-04/2013-64АР ИП «...», уведомленный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения протокола (почтовое уведомление № 42600968112072 от 25.11.2013г.), не явился.

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства, совершённого ИП «...» нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Факты, изложенные в протоколе об административном правонарушении, подтверждаются в полном объёме материалами дела № СЮ04-03/2013-134Р.

Событие административного правонарушения: определение объекта рекламирования и содержания рекламы «Лечение алкоголизма и табакокурения... Предоставляются консультации специалистов» с нарушением требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», для последующего распространения в газете «Увинский коробейник» №31 (509) от 31 июля 2013 г.

Состав административного правонарушения, совершённого ИП «...», и предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, образуют:

- объект административного правонарушения: общественные отношения, охраняющие право граждан на распространение надлежащей рекламы;
- объективная сторона административного правонарушения: распространение в газете «Увинский коробейник» №31 (509) от 31 июля 2013 г. рекламной информации следующего содержания: «Лечение алкоголизма и табакокурения Прерывание запоев Возможно лечение в стационаре Широкий спектр современных методов, привлечены Заслуженные врачи УР... Предоставляются консультации специалистов...» с указанием телефонов и адреса, без предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости получения консультации специалистов, что является нарушением требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе»;
- место совершения административного правонарушения: «...»
- время совершения административного правонарушения: 31 июля 2013 года;
- субъект административного правонарушения: рекламодаделец ИП «...»;

- субъективная сторона административного правонарушения: наличие вины в форме неосторожности, поскольку ИП «...» не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть.

Исходя из изложенного, при рассмотрении дела установлено, что имеются обстоятельства, смягчающие административную ответственность – совершение административного правонарушения впервые, исполнение предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе в установленные сроки. Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Должностным лицом Удмуртского УФАС России установлено, что имеются основания для признания, правонарушения, совершенного ИП «...», малозначительным, исходя из следующего.

При квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям (п.18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»).

Согласно п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных отношений.

Частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что 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.

В спорной рекламе «Лечение алкоголизма и табакокурения» содержится информация: «Предоставляются консультации специалистов», которая формально не соответствует требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, поскольку норма части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» требует включать в содержание рекламы лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники именно предупреждений о наличии противопоказаний к их применению, необходимости ознакомления с инструкцией

по применению объекта рекламирования или необходимости получения консультации специалистов.

Таким образом, в данном случае о малозначительности правонарушения свидетельствует то, что охраняемым общественным отношениям хотя и был причинен вред, но это нарушение носит несущественный характер, поскольку в рассматриваемой рекламе содержалась информация о предоставлении консультаций специалистов.

С учетом характера правонарушения и тяжести наступивших последствий от правонарушения должностное лицо Удмуртского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в данном случае существенной угрозы общественным отношениям.

Исходя из изложенного, имеются основания для признания правонарушения, совершенного ИП «...», малозначительным и освобождения ИП «...» от административной ответственности.

В соответствии с изложенным, на основании ст. 2.9 КоАП РФ производство по делу подлежит прекращению, с объявлением ИП «...» устного замечания.

Руководствуясь статьями 2.9, 4.1, 4.2, частью 1 статьи 14.3, статьей 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Объявить ИП «...» устное замечание.
2. Производство по делу № СЮ04-04/2013-64АР об административном правонарушении в отношении ИП «...» прекратить.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении вступает в силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном

правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя

советник государственной гражданской службы

Российской Федерации 1 класса

«...»