

Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством.

Исх.№ 7805 /03 от 31.12.2014

Индивидуальному предпринимателю
Федорову А.В.

ул. Коровникова, д. 15, корп. 1, кв. 139,

Великий Новгород, 173025

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 14
об административном правонарушении

Резолютивная часть оглашена 25.12.2014

В полном объеме изготовлено 30.12.2014

Великий Новгород

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) Куриков Илья Андреевич, рассмотрев протокол № 14 от 24.11.2014 и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Федорова Анатолия Васильевича (ИНН 532101629754; 173025, Великий Новгород, ул. Коровникова, д. 15, к. 1, кв. 139; далее – ИП Фёдоров А.В.), в связи с обнаружением в его действиях нарушения части 8 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ и иных достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП,

УСТАНОВИЛ:

21.03.2014 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) поступило заявление физического

лица В. (далее – Заявление) о нарушении законодательства о рекламе при распространении в журнале «Антенна-Телесемь» № 4 (353) от 15.01.2014 на 67 полосе рекламы Центра красоты и здоровья «Лимузин» посредством публикации рекламной статьи «Красота в подарок» (далее – Заявление).

В результате рассмотрения Заявления и сбора дополнительных доказательств установлено, что в журнале «Антенна-Телесемь» № 4 (353) от 15.01.2014 на 67 полосе опубликована рекламная статья под заголовком «Красота в подарок», в подрубрике «Красота без жертв» которой в частности сообщается следующее:

«Кроме того, в Центре работает кабинет педикюра, в том числе для «проблемных» ножек с вросшим ногтем и микозами. Аппаратная косметология представлена прессотерапией, миостимуляцией, лимфодренажем, инфракрасной сауной, массажем лица».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее – Закон 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.

Согласно [пункту 2 статьи 3](#) Закона о рекламе под объектом рекламирования понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Товар представляет собой продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии частью 8 статьи 24 Закона о рекламе реклама лекарственных препаратов в формах и дозировках, отпускаемых по рецептам на лекарственные препараты, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, а также медицинских изделий, для использования которых требуется специальная подготовка, не допускается иначе как в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий и в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях.

Таким образом, реклама медицинских услуг допускается исключительно в рамках указанных мероприятий для медицинских или фармацевтических работников или в специализированных печатных изданиях, предназначенных для данных категорий работников.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н (далее – Номенклатура).

Согласно Номенклатуре медицинскими услугами, в частности, являются:

- Электронный лимфодренаж при заболеваниях кожи и подкожной клетчатки (код услуги А17.01.009);

- Баровоздействие – прессотерапия конечностей, пневмокомпрессия (код услуги А17.30.009);

- Массаж лица медицинский (код услуги А21.01.002).

Таким образом, рассматриваемая статья представляет собой рекламу медицинских услуг, оказываемых Центром красоты и здоровья «Лимузин».

При этом такая реклама распространяется в журнале «Антенна-Телесемь», который не является специализированным печатным изданием, предназначенным для медицинских и фармацевтических работников.

Таким образом, в распространенном на 67 полосе журнала «Антенна-Телесемь» № 4 (353) от 15.01.2014 рекламном материале (статье), содержащем информацию о медицинских услугах, оказываемых конкретным юридическим лицом, имеются признаки нарушения части 8 статьи 24 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы медицинских услуг недопустимым способом: путем опубликования в печатном издании, не являющемся специализированным и предназначенным для медицинских и фармацевтических работников.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

15.01.2013 между издателем журнала «Антенна-Телесемь» - ООО «Пресс» и ИП Фёдоровым А.В. заключен договор № б/н (далее – Договор), в соответствии с которым все права и обязанности, связанные с размещением рекламы в издании, переданы ИП Фёдорову А.В.

На основании договора № б/н от 15.01.2013, заключенного между ООО «Пресс» и ИП Фёдоровым А.В., ИП Фёдоров А.В. является рекламодателем рекламы, размещаемой в печатном издании «Антенна-Телесемь. Великий Новгород».

В соответствии с пунктами 1.1-1.2 раздела 1 «Предмет договора» Договора, исполнитель (ИП Фёдоров А.В.) по заданию заказчика (ООО «Пресс») принимает на себя обязательства по комплексу мероприятий, связанных с размещением рекламы в печатном издании «Антенна-Телесемь. Великий Новгород» (свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ФС77-34414 от 26 ноября 2008 года; далее – Издание), включая, но не ограничиваясь: поиск рекламодателей, определение объекта рекламирования и/или целевой аудитории; написание рекламного текста (и/или согласование макета рекламы с рекламодателем); передача согласованных рекламных макетов исполнителю в электронном виде, в формате не требующем дополнительной обработки; утверждение электронной версии очередного номера с целью проверки соблюдения законодательства РФ о рекламе. Исполнитель является рекламоизготовителем и рекламодателем рекламы в Издании в соответствии с законом РФ о рекламе.

Пунктом 2.2.1 раздела 2 «Права и обязанности сторон» Договора установлено, что

исполнитель обязан самостоятельно и за свой счет урегулировать претензии третьих лиц, а равно и претензии государственных органов по вопросам содержания и/или распространения рекламных материалов, созданных и/или распространенных в соответствии с пунктами 1.1-1.2 Договора.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе в данной части в соответствии со статьей 38 Закона о рекламе может быть возложена как на рекламодателя (часть 6 статьи 38 Закона о рекламе), так и на рекламораспространителя (часть 7 статьи 38 Закона о рекламе).

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение части 8 статьи 24 Закона о рекламе при распространении вышеуказанной рекламы содержится в действиях лица, осуществившего распространение рекламы, то есть рекламораспространителя данной ненадлежащей рекламы – ИП Фёдорова А.В.

О месте и времени рассмотрения настоящего дела Федоров А.В. надлежащим образом был уведомлен, на рассмотрении дела не явился, заявил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вх. № 11189 от 23.12.2014 Новгородского УФАС России).

В представленном письменном ходатайстве Федоров А.В. указывает, что 28.06.2014 года вступила в силу новая редакция Закона о рекламе, в которой нарушение части 8 статьи 24 Закона в части рекламы медицинских услуг отсутствует. Федоров А.В. указывает, что исходя из принципов КоАП, привлечение к административной ответственности за нарушение способа распространения рекламы медицинских услуг не представляется возможным.

Исследовав материалы дела № 14 от 25.12.2014 об административном правонарушении, уполномоченное должностное лицо Новгородского УФАС России, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП нарушение рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 – 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностное лицо в размере от четырех до двадцати тысяч рублей.

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

Федоров А.В. являлся лицом ответственным за содержание вышеуказанного текста рекламы в соответствии с Договором.

Таким образом, индивидуальный предприниматель Федоров А.В. не проявил надлежащего отношения к исполнению своих обязанностей должностного лица, что привело к нарушению части 8 статьи 24 (в ред. Федерального закона от

25.11.2013 [№ 317-ФЗ](#)).

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое законодательством установлена административная ответственность.

При этом необходимо отметить, что 30.06.2014 вступила в силу новая редакция части 8 статьи 24 Закона о рекламе, в которой отсутствует запрет на распространение рекламы медицинских услуг (Федеральный закон от 28.06.2014 № 190-ФЗ). Частью 2 статьи 1.7 КоАП установлено, что закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Письмом ФАС России от 30.06.2014 № АК/26183/14 указано, что в силу [части 2 статьи 1.7](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в случае если дело об административном правонарушении по факту распространения рекламы медицинских услуг в местах, запрещенных в соответствии с [частью 8 статьи 24](#) Закона о рекламе возбуждено, решение по нему не принято и дело находится в процессе рассмотрения, такое дело об административном правонарушении подлежит прекращению.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, привлечение Федорова А.В. к административной ответственности за нарушение части 8 статьи 24 Закона о рекламе не представляется возможным.

Пунктом 1 части 1 статьи 24.5 КоАП установлено, что производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии события административного правонарушения

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП, последствием которых явилось не обеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, предусмотренных КоАП гарантий, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП, соблюдены.

Руководствуясь частью 1 статьи 14.3, статьями 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Прекратить производство по делу № 14 от 25.11.2014 об административном правонарушении в отношении индивидуального предпринимателя Федорова Анатолия Васильевича, освободив его от административной ответственности в соответствии с частью 2 статьи 1.7 КоАП и пунктом 1 части 1 статьи 24.5 КоАП.

Заместитель руководителя

Новгородского УФАС России

И.А. Куриков

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.