

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № АР-44-17 об административном правонарушении

10.08.2017г.

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 №Р-36-17, материалы дела об административном правонарушении №АР-44-17 в отношении гражданки <...> (права и обязанности разъяснены) (дата рождения – <...>; место рождения – <...>; паспорт серии <...> №<...> выдан <...>; дата выдачи – <...>; код подразделения – <...>; зарегистрирована по адресу – <...>),

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.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан был проведен анализ размещения рекламы в периодических печатных изданиях Республики Башкортостан. В результате проведенного анализа на предмет соответствия законодательства РФ о рекламе, была выявлена реклама: «Вы испытываете стресс? Усталость? Напряжение и боли в спине? Замучил остеохондроз? Болят суставы? Мой профессиональный

массаж с индивидуальным подходом решит самые различные ваши проблемы! Объявляю «Счастливые часы на массаж!!!» Будние дни с 10.00 до 20:00. Скидка 10% на любой массаж. Рекомендуемый курс 10-12 процедур! Ваше желание – Мои руки! 8-919-60-60-224, 8-960-389-28-46», размещенная в еженедельной газете объявлений «Работа & Учеба в Стерлитамаке» от 16.05.2017г. №14 (591) на стр. 1, рекламодатель - <...> (редакция газеты «Работа & Учеба в Стерлитамаке») (<...>).

Данная реклама имеет признаки нарушения части 7 статьи 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 данном случае, в рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 статьи 24 указанного закона, несет как рекламодатель, так и рекламодатель.

20.06.2017г. от <...> (редакция газеты «Работа & Учеба в Стерлитамаке») (<...>) в адрес Управления поступили следующие документы по делу (вх.№7848 от 20.06.2017г): ходатайство о рассмотрении дела без участия <...>; объяснения по делу; макет рекламного модуля; свидетельство ИНН <...>; свидетельство о регистрации СМИ; копия паспорта <...>.

Объяснения <...>: «...Действительно в № 14 (591) от 16.05.2017 г. газеты «Работа & учёба в Стерлитамаке», а именно в объявлении рекламного характера «Вы испытываете стресс? Усталость? Напряжение и боли в спине?...» я допустила оплошность не сопроводив данное объявление пометкой предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг.

Макет объявления изготовила я сама, т.к. работаю одна в редакции. Единственная сотрудница находится в декретном отпуске.

Объявление такого рода поступило в редакцию в первый раз, и я не знала требований (предупреждения о наличии противопоказаний к

применению и использованию медицинских услуг).

Свою вину полностью признаю, ошибка была допущена мною по недосмотру, впредь обязуюсь не нарушать требований к закону о рекламе.

Данное объявление печаталось только один раз в выпуске № 14(591) от 16.05.2017 г. Оплата данного объявления производилась в офисе, наличными через кассу. Поэтому предоставить платёжные документы не могу, а клиенту были предоставлены товарный и кассовый чек.

Рекламодателем является частное лицо <...> <...>.

22.06.2017г. на рассмотрении дела <...> (редакция газеты «Работа & Учеба в Стерлитамаке») (<...>) не присутствовала. Ранее поступившее ходатайство (вх.№7848 от 20.06.2017г) о рассмотрении дела без участия <...> удовлетворено.

Комиссией Башкортостанского УФАС России было принято решение: привлечь к участию в деле №Р-36-17 в качестве заинтересованного лица гр. <...> (<...>); отложить рассмотрение дела на другую дату.

11.07.2017г. от Территориального органа Росздравнадзора по РБ в адрес Управления поступил ответ на запрос (вх.№9077 от 11.07.2017г): «...В соответствии с п. 46 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» медицинская деятельность подлежит лицензированию (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»).

Работы (услуги) по медицинскому массажу являются медицинской деятельностью согласно постановлению Правительства РФ от 16.04.2012 № 291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»).

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам отнесены общий массаж, массаж рук, шеи, лица, волосистой части головы, вакуумный массаж кожи, массаж и гимнастика у детей раннего возраста и т.д.

Основным признаком при отнесении указанных в рекламе видов массажа к медицинской деятельности следует признать характер самой услуги, манипуляции, предполагающие соответствующую квалификацию, знания и умения в области медицины у персонала в целях исключения причинения вреда здоровью человека. Исходя из изложенного, термины, указанные в рекламе - «напряжение и боли в спине», «замучил остеохондроз», «болят суставы» «профессиональный массаж» прямо относят рекламу к рекламе медицинских услуг, как содержащие элементы профилактики заболеваний и лечения. Для их осуществления необходимо наличие лицензии на медицинскую деятельность...».

13.07.2017г. от <...> (редакция газеты «Работа & Учеба в Стерлитамаке») (<...>) поступило ходатайство о рассмотрении дела без ее участия (вх.№9203 от 13.07.2017г). Ходатайство удовлетворено.

От <...> (<...>) также поступило ходатайство о рассмотрении дела без ее участия (вх.№9202 от 13.07.2017г). Ходатайство удовлетворено.

< ... > были представлены следующие документы (вх.№9204 от 13.07.2017г): письменные объяснения по делу; макет рекламного модуля.

Объяснения <...>: «...Действительно в мае 2017 г., я обратилась в редакцию газеты «Работа и учеба» с целью опубликования рекламы для привлечения клиентов.

Текст рекламы я не разрабатывала (разработкой занималась редакция газеты самостоятельно, без моего согласования). При подаче рекламы редактор не правильно меня поняла, и текст рекламы не соответствует действительности. Услуги массажа, в том смысле в каком он представлен в рекламе я не оказываю. Моя деятельность сводится лишь к небольшому воздействию на тело человека путем легких прикосновении в области рук, шеи, растирания висков. Своими руками я расслабляю тело человека, снимаю стресс и усталость, а про скидку попросила указать в рекламе отдельно, для привлечения большего числа посетителей. Саму рекламу после опубликования я не видела.

Вину свою полностью признаю. Данное объявление заказывала в первый и последний раз, так как не занимаюсь массажем, я пенсионерка Оплатила наличными в редакции, чек не сохранила, поэтому не могу предоставить платежные документы.

Комиссией Башкортостанского УФАС России по делу №Р-36-17 было принято решение: переqualифицировать указанное нарушение с ч.7 ст.24 на ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе»; признать <...> рекламопроизводителем данной рекламы; выдать предписание <...> об устранении нарушения законодательства о рекламе и <...> как лицу, имеющему возможность устранить нарушение закона о рекламе; передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении гр. <...> предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Анализ материалов дела показал, что реклама: «Вы испытываете стресс? Усталость? Напряжение и боли в спине? Замучил остеохондроз? Болят суставы? Мой профессиональный массаж с индивидуальным подходом решит самые различные ваши проблемы! Объявляю «Счастливые часы на массаж!!!» Будние дни с 10.00 до 20:00. Скидка 10% на любой массаж. Рекомендуемый курс 10-12 процедур! Ваше желание – Мои руки! 8-919-60-60-224, 8-960-389-28-46», размещенная в еженедельной газете объявлений «Работа & Учеба в Стерлитамаке» от 16.05.2017г. №14 (591) на стр. 1, рекламопроизводитель - <...> (редакция газеты «Работа & Учеба в Стерлитамаке») (<...>), нарушает ч.7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» в части того, что:

- 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 части 7 статьи 5 Закона несет рекламоатель.

Из представленных объяснений лиц участвующих в рассмотрении дела №Р-36-17 следует, что в редакцию газеты «Работа & учеба в Стерлитамаке» обратилась гражданка < ... > для размещения рекламы. Макет рекламного модуля был полностью разработан главным редактором (учредителем), <...>. Оплата была произведена наличными средствами. Чек об оплате <...> не сохранен.

Комиссией было принято решение признать <...> рекламопроизводителем данной рекламы, так как реклама была изготовлена и размещена <...> без согласования с гр. <...>, а также переqualифицировать данное правонарушение с ч.7 ст.24 на ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе» в связи с тем, что указанная в объявление рекламного характера информация вводит потребителя в

заблуждение. Из содержания текста рекламы следует, что гр. <...> оказывает услуги лечебного массажа, на что указывают такие термины - «напряжение и боли в спине», «замучил остеохондроз», «болят суставы» как содержащиеся элементы профилактики заболеваний и лечения. Данная услуга является медицинской деятельностью (ответ Территориального органа Росздравнадзора по РБ вх.№9077 от 11.07.2017), но гр. <...> не имеет медицинской лицензии на ее осуществление и не оказывает услуги массажа.

Гр. <...> является учредителем и главным редактором газеты «Работа & учеба в Стерлитамаке».

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, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

В связи с тем, что на момент вынесения решения не было представлено документов, подтверждающих устранение нарушения законодательства о рекламе, Комиссией принято решение о выдаче предписания Гр. <...> об устранении нарушения законодательства о рекламе и Никитиной Ф.М. как лицу имеющему возможность устранить нарушение закона о рекламе.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 13.07.2017г.

Согласно ч.1 ст.14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама или отказ от контррекламы) влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от четырех до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста до пятисот тысяч рублей.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, Управлением, вынесено определение о

возбуждении дела (исх. №6/8352 от 13.07.2017г.) об административном правонарушении и проведении административного расследования по ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ в отношении гр. <...>, назначено на 27 июля 2017г. в 14 часов 00 минут, по адресу: г. Уфа, ул. Пушкина, д.95 каб.523.

27.07.2017г. в отношении гр. <...> был составлен протокол об административном правонарушении №АР-44-17 от 27.07.2017г. (исх № 6/9118 от 28.07.2017г.), назначена дата рассмотрения дела.

10.08.2017г. от гр. <...> поступил подписанный протокол об административном правонарушении (вх. №10544 от 10.08.2017г.). Заявлено ходатайство о рассмотрении дела без участия гр. <...>. Ходатайство удовлетворено.

Событие административного правонарушения вменяемое гр. <...> выражается в распространении ненадлежащей рекламы: «Вы испытываете стресс? Усталость? Напряжение и боли в спине? Замучил остеохондроз? Болят суставы? Мой профессиональный массаж с индивидуальным подходом решит самые различные ваши проблемы! Объявляю «Счастливые часы на массаж!!!» Будние дни с 10.00 до 20:00. Скидка 10% на любой массаж. Рекомендуемый курс 10-12 процедур! Ваше желание – Мои руки! 8-919-60-60-224, 8-960-389-28-46», размещенной в еженедельной газете объявлений «Работа & Учеба в Стерлитамаке» от 16.05.2017г. №14 (591) на стр. 1, рекламопроизводитель - <...> (редакция газеты «Работа & Учеба в Стерлитамаке») (<...>), так как она нарушает ч.7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 указанного закона несет рекламодаделец.

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 – гражданка <...> (дата рождения – <...>; место рождения – <...>; паспорт серии <...> №<...> выдан <...>; дата выдачи – <...>; код подразделения – <...>; зарегистрирована по адресу – <...>).

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 гр. <...>. 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 Башкортостан, г. Стерлитамак.

Время совершения административного правонарушения –
16.05.2017г.

Оснований для применения ст. 2.9 КоАП РФ нет, так как состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным и существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении виновного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Безразличное отношение лица к принятой на себя публично-правовой обязанности свидетельствует о существенной угрозе охраняемым интересам.

Согласно ч.2 ст. 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Таким образом, при назначении наказания должностным лицом Управления, рассматривающим дело № АР-44-17, учитывается тот факт, что ИП <...>. ранее не привлекалась к административной ответственности, имеет на иждивении двоих детей.

В соответствии с частью 1 статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Признать виновной гражданку <...> (дата рождения – <...>; место рождения – <...>; паспорт серии <...> №<...> выдан <...>; дата выдачи – 25.04.2016; код подразделения – <...>; зарегистрирована по адресу – <...>) в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде административного штрафа в размере двух тысяч рублей (2 000 рублей).

Реквизиты для перечисления штрафа:

ГРКЦ Республики Башкортостан Банка России г. Уфа;

БИК 048073001;

Получатель: УФК по Республике Башкортостан (Башкортостанское УФАС России);

ИНН Получателя: 0274090077;

КПП Получателя: 027401001;

Р\с 40101810100000010001;

ОКТМО 807 01 000

Штраф зачисляется в доход бюджета на код:

Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе

(161 1 16 26000 01 6000 140).

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 статьи 32.2, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

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

<...>