

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 3-24/07-2018

об административном правонарушении

04 мая 2018 года г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 3-24/07-2018, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Ш...), без ее участия.

УСТАНОВИЛ:

рассмотрение поступил протокол от 20.04.2018 № 3-24/07-2018 об административном правонарушении, составленный главным специалистом-инспектором отдела контроля органов власти и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении индивидуального предпринимателя Ш..., в связи с совершением деяния, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Из протокола об административном правонарушении от 20.04.2018 № 3-24/07-2018 материалы дела следует.

Решением Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 3-01/05-2018 о нарушении законодательства о рекламе в отношении индивидуального предпринимателя Ш... в связи с фактом нарушения части 7 статьи 5, части 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Реклама, распространяемая индивидуальным предпринимателем Ш... рекламой решением Пензенского УФАС России от 29 марта 2018 года в соответствии с частью 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана ненадлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административных правонарушений должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении настоящего дела индивидуальный предприниматель Ш... не присутствовала. В адрес Пензенского УФАС России представила ходатайство о рассмотрении данного административного дела без ее участия. Кроме того, факт

ушения законодательства о рекламе признала. Каких-либо ходатайств не
зляла.

смотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к
дующему.

т совершения индивидуальным предпринимателем Ш... действий по
пространению ненадлежащей рекламы доказан в ходе рассмотрения дела о
ушении законодательства о рекламе и подтверждается представленными
азательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении
зодательства о рекламе № 3-01/05-2018 следует, что в январе 2018 года на
итории центрального универсального магазина «ЦУМ» (г. Пенза, ул.
эва,73), а именно в торговом зале и у входа в магазин, транслировался
оролик следующего содержания:

рокол ушей, пирсинг, маникюр, педикюр, все виды парикмахерских услуг.
он красоты Style Studio».

ответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация,
пространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых
дств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на
влечение внимания к объекту рекламирования, формирование или
держание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под
эконом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации,
товитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности
с мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

ми словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять
дующим условиям, а именно:

однозначаться для неопределенного круга лиц;

влекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;

собствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть
анее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной
зоны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта
ламирования.

асно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона
зльзуются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том
е работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного
дения в оборот.

ормация, распространяемая на территории центрального универсального
азина «ЦУМ», содержит все определяющие правовые признаки рекламы,
зояющие квалифицировать ее именно в этом качестве и отличить от

формации нерекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования; формирует и держивает интерес к объектам рекламирования и способствует их движению на рынке аналогичных услуг (по своему характеру разовым вложением не является) следовательно, является рекламой.

объектом рекламирования является: услуги, оказываемые салоном красоты «Style Studio» (прокол ушей, пирсинг).

Из письма Министерства здравоохранения Пензенской области (от 14.03.2018 исх. № 174) следует, что в соответствии с приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» пирсинг является медицинской услугой, код данной услуги – A21.01.010.

Согласно Номенклатуре медицинских услуг, утвержденной заместителем министра здравоохранения и социального развития Российской Федерации В.И. Родубовым 12.07.2004, прокол мочек ушей является медицинской услугой, код данной услуги – A21.01.008.

Учитывая, что в соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (с последующими изменениями) медицинская деятельность относится к лицензируемым видам деятельности, оказание таких услуг, как пирсинг, прокол мочек ушей подлежит обязательному лицензированию.

Таким образом, прокол ушей, пирсинг являются медицинской услугой и для оказания данных медицинских услуг организациям и индивидуальным предпринимателям необходимо иметь лицензию на осуществление медицинской деятельности.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 ФЗ «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 ходе рассмотрения дела установлено, что лицензия на указанные виды деятельности по адресу салона красоты «Style Studio» не выдавалась.

Таким образом, рассматриваемая реклама оказания медицинских услуг по проколу ушей и пирсингу, нарушает пункт 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении распространяемой рекламы следует, что указание в ней таких фактов, как «прокол ушей, пирсинг» очевидно ассоциируется у потребителя не с фактом осуществления медицинской деятельности, а с конкретным видом оказываемых медицинских услуг, и направлено на привлечение внимания к медицинским услугам, которые оказываются в салоне красоты «Style Studio».

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит указание на медицинские услуги,

довательно, должна соответствовать требованиям, предъявляемым законодательством.

Требования к рекламе медицинских услуг установлены статьей 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» 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 рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

В исключений часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» не содержит.

Рассматриваемая реклама не содержит предусмотренного Федеральным законом «О рекламе» предупреждения о наличии противопоказаний или необходимости получения консультации специалистов, таким образом, она нарушает часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с положениями части 7 статьи 5 ФЗ «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 вводится в заблуждение потребитель аудитории.

Поскольку распространение рекламы медицинских услуг направлено на стимулирование у потребителя желания воспользоваться ими, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные такой рекламой. Отсутствие информации с предупреждением о наличии противопоказаний при рекламе медицинских услуг и необходимости предварительной консультации может привести к неблагоприятным последствиям.

Следовательно, рассматриваемая реклама содержит нарушение части 7 статьи 5, части 7 статьи 7, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение части 7 статьи 5; статьи 7; статьи 24 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламодатель (статья 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

ранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламоодотеля – индивидуального предпринимателя Ш...

действия индивидуального предпринимателя Ш... были квалифицированы постановлением Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение требований части 7 статьи 5, части 7 статьи 7, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама признана ненадлежащей.

на основании части 5 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц - от двухсот тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

место совершения административного правонарушения: г. Пенза.

время совершения административного правонарушения: январь 2018 года.

в соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

в соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

в данном образом, в действиях индивидуального предпринимателя Ш..., содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое возлагается по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

в соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание назначается установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

в силу ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

в соответствии со статьей 5 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность

де административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

сте с тем, в соответствии с 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 2 настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи настоящего Кодекса.

силу ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

де рассмотрения дела установлено, что индивидуальный предприниматель подпадает под критерий малого и среднего предпринимательства. Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе привлекалась. Совершенное индивидуальным предпринимателем Ш... правонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения 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, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причиняет имущественный ущерб.

асно п.4 ст.26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении лежит выяснению обстоятельств, смягчающие административную ответственность, и обстоятельств, отягчающие административную ответственность.

честве смягчающих обстоятельств признаются нарушение законодательства о рекламе впервые, а также добровольное устранение нарушения.

стоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

тья 51 Конституции Российской Федерации:

Лицо не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

в соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении вправе ознакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с актом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая характер совершенного индивидуальным предпринимателем Ш... административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

признать индивидуального предпринимателя Ш.. виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

в соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный суд в течение 10 дней 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 и указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.