

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № АР-82-17 об административном правонарушении

13.10.2017г.

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-65-17, материалы дела об административном правонарушении №АР-82-17 в присутствии и в отношении гр. <...> (права и обязанности разъяснены) (<...>.р., место рождения: гор. <...>, паспорт серии <...> №<...> выдан <...>, 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.

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства РФ о рекламе, в соответствии со статьей 33 Федерального закона №38-ФЗ «О рекламе» Башкортостанским УФАС России был выявлен факт распространения рекламы следующего содержания: «ОПТИКА Арника+ Бесплатная диагностика зрения. Скидки».

Указанная наружная реклама размещена на плакате справа стороны входной

группы, по адресу г. Уфа, ул. Ленина, 84 (Оптика Арника+), рекламодатель – ООО «Арника-Уфа» (450071, РБ, г. Уфа, ул. Менделеева, д.207).

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 частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламодатель и рекламодатель.

13.10.2017 г. на рассмотрении дела присутствовали: представитель ООО «Арника-Уфа» - <...> (доверенность от 13.10.2017) и гр. <...>.

<...> были представлены следующие документы (вх.№13809 от 13.10.2017): письменные пояснения по делу; договор аренды нежилого помещения от 15.08.2017; фотография входной группы; учредительные документы ООО «Арника-Уфа».

Пояснения директора ООО «Арника-Уфа»: «...временный баннер «Оптика Арника-Бесплатная диагностика зрения. Скидки», был установлен физическим лицом <...> по устной договоренности без согласования макета с руководством ООО «Арника-Уфа». Притом, что директор по развитию <...> неоднократно требовал добавлять в макет строчку: Имеются противопоказания, требуется консультация врача, но так как в этот момент находился в отпуске не смог проконтролировать окончательный вариант текста на данном макете. Ответственность за данную ошибку лежит на исполнителе <...>»

<...> были представлены письменные пояснения по делу (вх.№13811 от 13.10.2017): «Я, <...>, изготовила баннер «Оптика Арника+Бесплатная диагностика зрения. Скидки» и установила его без согласования с руководством ООО «Арника-Уфа». Всю ответственность беру на себя».

Комиссией Башкортостанского УФАС России по делу №Р-65-17 было принято решение:

- привлечь к участию в деле №Р-65-17 гр. <...>, в качестве заинтересованного лица, дело не откладывать так как она присутствовала на заседании Комиссии;

- заменить рекламодателя с ООО «Арника-Уфа» на гр. <...>;

- дело №Р-65-17 в отношении ООО «Арника-Уфа» прекратить;
- признать гр. <...> рекламодателем и рекламораспространителем данной рекламы;
- признать указанную рекламу ненадлежащей, нарушающей часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе»;
- предписание не выдавать, так как на заседание Комиссии была представлена фотография входной группы по адресу г. Уфа, ул. Ленина, 84, где данная реклама не размещается;
- передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении гр. <...> предусмотренном частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Анализ материалов дела показал, что наружная реклама, размещенная на плакате с правой стороны входной группы, по адресу г. Уфа, ул. Ленина, 84 (Оптика Арника+), рекламодаделец, рекламораспространитель – . <...> следующего содержания: «ОПТИКА Арника+ Бесплатная диагностика зрения. Скидки» нарушает часть 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 частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламораспространитель и рекламодаделец.

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам отнесен раздел В «Сложные и комплексные медицинские услуги»:

В 03.029 Офтальмология

В 03.029.01 Комплекс исследований для диагностики нарушения

зрения

В 03.029.02 Комплекс исследований для диагностики глаукомы.

В соответствии с письменными пояснениями лиц участвующих в рассмотрении дела №Р-65-17 указанный баннер был изготовлен гр. <...> и установлен ею без согласования с руководством ООО «Арника-Уфа».

Комиссией был принято решение признать гр. <...> рекламодателем и рекламораспространителем данной рекламы.

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 была представлена фотография входной группы по адресу г. Уфа, ул. Ленина, 84, где данная реклама не размещается, Комиссией принято решение предписание не выдавать.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 13.10.2017г.

Согласно ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, Управлением был составлен протокол №АР-82-17 об административном правонарушении в отношении гр. <...> (исх.№6/12950 от 13.10.2017). <...>было заявлено ходатайство о рассмотрении дела – 13.10.2017г. Ходатайство удовлетворено.

Событие административного правонарушения вменяемое гр. <...>выражается в распространении ненадлежащей наружной рекламы: «ОПТИКА Арника+ Бесплатная диагностика зрения. Скидки», размещенной на плакате с правой стороны входной группы, по адресу г. Уфа, ул. Ленина, 84 (Оптика Арника+), рекламодатель, рекламораспространитель – гр. <...>, так как она нарушает часть 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 частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламораспространитель и рекламодатель.

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам отнесен раздел В «Сложные и комплексные медицинские услуги»:

В 03.029 Офтальмология

В 03.029.01 Комплекс исследований для диагностики нарушения зрения

В 03.029.02 Комплекс исследований для диагностики глаукомы.

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст.14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения – гр. <...> (паспортные данные <...>).

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. Уфа, ул. Ленина, 84.

Время совершения административного правонарушения – 27.09.2017.

Оснований для применения ст. 2.9 КоАП РФ нет, так как состав административного правонарушения, предусмотренного частью 5 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.

В силу 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 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.

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.

На основании статьи 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. N 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»

к категории субъектов малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, крестьянские (фермерские) хозяйства.

Таким образом, при назначении наказания должностным лицом Управления, рассматривающим дело № АР-82-17, учитывается тот факт, что ранее гр. <...> не привлекалась к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ, что также было отражено в протоколе. Указанная реклама распространялась только на территории Республики Башкортостан.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность не установлено.

В соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 2.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч.5 ст. 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать гр. <...> (<...>.р., место рождения: гор. <...>, паспорт серии <...> №<...> выдан <...>, код подразделения <...>, зарегистрирована по адресу: <...>) виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному 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 судьбе, 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

<...>