

Должностному лицу

ООО «Арника-Уфа»

- директору

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу об административном правонарушении № ТО002/04/14.3-360/2019

27.03.2019г.

г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № ТО002/04/14.3-360/2019 возбужденного в отношении должностного лица ООО «Арника-Уфа» - директора <...> (<...>) (права и обязанности разъяснены),

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.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило обращение заявителя б/н (вх. №2437 от 20.02.2019 г.) по признакам нарушения закона о рекламе следующего содержания: «Детский врач офтальмолог Очки Срочно Диагностика зрения Контактные линзы Солнцезащитные очки».

Указанная наружная реклама размещена на здании, с торца дома от входной группы, расположенная по адресу: г. Уфа, ул. Менделеева, 116, рекламодатель – ООО «Арника-Уфа» (450071, г. Уфа, ул. Менделеева, д. 207, ОГРН 1020202859918ИНН/КПП 0276042960/027601001).

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

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от

13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам относятся: общий массаж медицинский, массаж рук и шеи, лица, волосистой части головы, вакуумный массаж кожи, массаж и гимнастика у детей раннего возраста, массаж при заболеваниях опорно-двигательного аппарата у детей раннего возраста, физиотерапия (B01.053.001), рефлексотерапия (B01.041.001; 002), мануальная терапия (B01.022.001;002); комплекс исследований (анализы) (B03.010); Холтеровское мониторирование сердечного ритма (A05.10.008), Эхокардиография (A04.10.002).

В данном случае в рекламе отсутствует пометка о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

18.03.2019г.от ООО «Арника-Уфа» поступили пояснения о том, что: «Нарушение на фасаде салона оптики Арника по адресу г.Уфа, ул.Менделеева, 116 устранены». Прилагаются фотографии.(вх.№3847 от 18.03.2019г.)

21.03.2019г. на рассмотрении дела присутствовал представитель по доверенности от ООО «Арника-Уфа»- <...> Прилагаются документы, а именно: копии приказов о переводе работника на другую работу,, фотографии об устранении нарушения, копия свидетельства о внесении в ЕГРЮЛ, копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, копия лицензии на осуществление медицинской деятельности, копия приложения к лицензии, копия договора аренды нежилого помещения, копия дополнительного соглашения №1 от 01.02.2015г., копия устава ООО «Арника-Уфа».

Анализ материалов дела показал, что реклама: «Детский врач офтальмолог Очки Срочно Диагностика зрения Контактные линзы Солнцезащитные очки», размещенная на здании, с торца дома от входной группы, расположенная по адресу: г. Уфа, ул. Менделеева,116, рекламодатель – ООО «Арника-Уфа» (450071, г. Уфа, ул. Менделеева, д. 207, ОГРН 1020202859918ИНН/КПП 0276042960/027601001), 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 соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам относятся: общий массаж медицинский, массаж рук и шеи, лица, волосистой части головы, вакуумный массаж кожи, массаж и гимнастика у детей раннего возраста, массаж при заболеваниях опорно-двигательного аппарата у детей раннего возраста, физиотерапия (B01.053.001), рефлексотерапия (B01.041.001; 002), мануальная терапия (B01.022.001;002); комплекс исследований (анализы) (B03.010); Холтеровское мониторирование сердечного ритма (A05.10.008), Эхокардиография (A04.10.002).

В данном случае в рекламе отсутствует пометка о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Также было установлено, что ООО «Арника-Уфа» (450071, г. Уфа, ул. Менделеева, д. 207, ОГРН 1020202859918ИНН/КПП 0276042960/027601001) является рекламодателем, согласно представленному договору аренды нежилого помещения от 01.02.2014г.

ООО «Арника-Уфа» (450071, г. Уфа, ул. Менделеева, д. 207, ОГРН 1020202859918 ИНН/КПП 0276042960/027601001) была представлена лицензия №ЛО-02-01-006734 от 18.12.2018г., с приложениями №1, №2, №3, №4 к данной лицензии на осуществление медицинской деятельности по адресу: 450071, РБ, г.Уфа, ул.Менделеева, д.207.

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 – услуг, предлагаемых ООО «Арника-Уфа», и поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

В указанной рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг.

Комиссией Башкортостанского УФАС России по делу № ТО002/05/24-145/2019 было принято решение: признать ООО «Арника-Уфа» рекламодателем и рекламодателем данной рекламы; признать указанную рекламу ненадлежащей, нарушающей часть 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе»; в связи с представленными фотоматериалами, подтверждающими факт устранения нарушения в указанной рекламе, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Арника-Уфа» не выдавать; передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Арника-Уфа» и должностного лица ООО «Арника-Уфа» предусмотренном частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 21.03.2019г.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, Управлением, вынесено определение о возбуждении дела (исх.№6/3335 от 21.03.2019г) об административном правонарушении и проведении административного расследования по ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ в отношении должностного лица ООО «Арника-Уфа», назначено на 27 марта 2019г. в 10 часов 30 минут, по адресу: г. Уфа, ул. Пушкина, д.95 каб. 524.

27.03.2019 года в присутствии представителя по доверенности - <...> (доверенность №б/н от 25.03.19) в отношении должностного лица ООО «Арника-Уфа» - директора <...> составлен протокол № ТО002/04/14.3-360/2019 об административном правонарушении. <...> заявлено ходатайство о рассмотрении дела 27.03.2019 года. Ходатайство удовлетворено.

Событие административного правонарушения вменяемое должностному лицу ООО «Арника-Уфа» - директору <...> выражается в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

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 – должностное лица ООО «Арника-Уфа» - директор <...> (<...>).

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 должностного лица ООО «Арника-Уфа» - директора <...> 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 – Уфа, Республика Башкортостан.

Время совершения административного правонарушения – 19.02.2019 года.

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.

Состав административного правонарушения, предусмотренного ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

В силу ст.2.4. Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В силу ч.2 ст.4.1 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. № 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.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (номер – ИЭ9965-19-5543271) ООО «Арника-Уфа» относится к категории субъекта малого и среднего предпринимательства – малое предприятие.

В материалах дела отсутствует информация о привлечении должностного лица ООО «Арника-Уфа» - директора <...> к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ ранее, что также было отражено в протоколе об административном правонарушении. Данная реклама распространялась только на территории Республики Башкортостан.

Данное правонарушение не повлекло за собой причинение 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 имущественного ущерба.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лица ООО «Арника-Уфа» - директора <...> (<...>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде **предупреждения**.

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

<...>