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, рекламораспространитель – 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 рекламораспространитель 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 (В01.053.001), рефлексотерапия (В01.041.001; 002), мануальная терапия (В01.022.001;002); комплекс исследований (анализы) (В03.010); Холтеровское мониторирование сердечного ритма (А05.10.008), Эхокардиография (А04.10.002).

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 приложении 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 рекламораспространитель 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 (В01.053.001), рефлексотерапия (В01.041.001; 002), мануальная терапия (В01.022.001;002); комплекс исследований (анализы) (В03.010); Холтеровское мониторирование сердечного ритма (А05.10.008), Эхокардиография (А04.10.002).

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 рекламораспространителем, 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»» рекламораспространителем 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 Башкоротстан.

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 отраженно 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 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 <...>