

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №42

о назначении административного наказания

по делу №171-АД(Р)09-17 об административном правонарушении

12 октября 2017г.

г. Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю Кочетков А.В., рассмотрев протокол и материалы дела №171-АД(Р)09-17 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица ИП Басиной– менеджера К<...>,

УСТАНОВИЛ:

согласно протоколу об административном правонарушении №24 от 29.09.2017г. и материалам дела №171-АД(Р)09-17, при размещении рекламы в сети Интернет нарушено требование ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее Федеральный закон «О рекламе»).

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

Алтайским краевым УФАС России выявлен факт размещения на сайте www.amic.ru рекламы Центра красоты и здоровья «Лотос».

Установлено, на главной странице сайта www.amic.ru, в разделе «Новости» в качестве новости от 27.03.2017г., размещена активная ссылка «Центр красоты и здоровья «Лотос» приглашает на процедуры для лица», при нажатии на которую появляется реклама о предоставляемых Центром красоты и здоровья «Лотос» услугах, а именно «ультразвуковая чистка кожи лица», «пилинг», «маски для лица», «мезотерапия», «биоревитализация», «инъекции диспорта», с описанием указанных процедур.

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе», под рекламой понимается 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. Рассматриваемая информация полностью соответствует определению понятия «реклама».

Согласно части 7 статьи 24 Федерального закона «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 распространяемой наружной рекламе такому предупреждению должно быть отведено не менее чем 5% рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную

рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Согласно номенклатуре медицинских услуг, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011г. №1664н к медицинским услугам относятся:

- дерматологический пилинг (А16.01.024);
- подкожное введение лекарственных препаратов (А11.01.002).

Таким образом, «пилинг», «мезотерапия», «биоревитализация», «инъекции диспорта» являются медицинскими услугами, следовательно, рассматриваемая реклама должна сопровождаться предупреждением, предусмотренным ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

В рассматриваемой рекламе, требуемое законодательством Российской Федерации о рекламе предупреждение отсутствует, что указывает на нарушение требования ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Следовательно, рассматриваемая реклама медицинских услуг ООО «Центр красоты и здоровья «Лотос», размещенная на сайте www.amic.ru в качестве новости от 27.03.2017г., является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» несет как рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, так и рекламодателем - лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно п.п.1.1. агентского договора 01/03 от 23.12.2013г., заключенного между ОАО «Траст-2» (Принципал) и ИП Басиной (Агент), Принципал поручает, а Агент принимает на себя обязательство заключать от своего имени, но за счет Принципала договоры с заказчиками (рекламодателями или иными лицами, представляющими интересы рекламодателей на основании соответствующих договоров) на оказание услуг по размещению рекламы (за исключением политической) с целью размещения рекламных материалов на сайте информационного агентства «Амител» по адресу в сети Интернет - www.amic.ru, а также вести с Рекламодателями переговоры по размещению рекламных материалов.

В соответствии с п.2.2.8 договора 01/03 от 23.12.2013г. Агент несет полную ответственность за соответствие предоставленных рекламных материалов требованиям действующего законодательства о рекламе, законодательства об авторских и смежных правах, а также в случае нарушения личных и иных прав третьих лиц.

Реклама Центра красоты и здоровья «Лотос» размещена на основании договора на размещение рекламно-информационных материалов №410 от 07.11.2016г., заключенного ООО «Центр красоты и здоровья «Лотос» с ИП Басиной.

Приложением №3 к договору №410 от 07.11.2016г. определены место размещение рекламы: www.amic.ru, период размещения 24.03.2017г. Услуги по размещению рекламы на сайте оплачены заказчиком, что подтверждается актом №3299 от 24 марта 2017г.

В макете рекламы, представленном рекламодателем заказчиком ООО «Центр красоты и здоровья «Лотос», предусмотренное ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе» предупреждение имеется, что подтверждается брифом на создание рекламного материала. Следовательно, нарушение совершено при распространении рекламы на сайте www.amic.ru рекламодателем ИП Басиной, что подтверждается материалами дела.

04.07.2017 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе установлен факт нарушения ИП Басиной требования ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно представленным документам и письменным пояснениям ИП Басиной, лицом, ответственным за размещение рассматриваемой рекламы, является менеджер К<...>.

На основании приказа №БАС00000001 от 15.02.2016 К<...> принята на работу к ИП Басиной на должность менеджера по продаже.

Согласно п. 2.14 должностной инструкции менеджера по продаже, в должностные обязанности менеджера входит, в том числе проверять рекламно-информационные материалы, поступившие от клиентов на предмет соответствия действующему законодательству о рекламе перед их размещением.

Таким образом, установлено, что должностным лицом ИП Басиной менеджером К<...> не приняты должные меры по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе при размещении рекламы в сети Интернет.

Данные действия образуют состав административного правонарушения и влекут ответственность в соответствии с ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) – нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем

законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса,- 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 до пятисот тысяч рублей.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

К<...>. при размещении рекламы в сети Интернет не были предприняты зависящие от нее меры по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение требований ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе», при рассмотрении дела не установлены.

Следовательно, вина К<...> в совершении правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении, в том числе протоколом об административном правонарушении №24 от 29.09.2017г.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе.

Непринятие К<...> при размещении рекламы в сети Интернет должных мер по соблюдению требований ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе», привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Согласно сведениям официального сайта ФНС России, ИП Басина (ОГРНИП 304222524100010) включена в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и относится к категории «микропредприятие».

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

К<...> впервые совершила нарушение законодательства о рекламе, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что К<...> является должностным лицом индивидуального предпринимателя - субъекта малого предпринимательства, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего КоАП РФ, административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ подлежит замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать должностное лицо ИП Басиной– менеджера К<...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч.1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 31.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса

А.В. Кочетков