

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 02-36/2016-017

07 сентября 2016 года
Иваново

город

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области <...>, рассмотрев протокол № 02-36/2016-017 от 22 августа 2016 года и другие материалы дела об административном правонарушении № 02-36/2016-017, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Тугариновой Е.<...> Н<...> (ИНН 370252265625, адрес: <...>), в отсутствие Тугариновой Е.Н.,

УСТАНОВИЛ:

22 августа 2016 года главный специалист-эксперт аналитического отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области <...> составила протокол об административном правонарушении № 02-36/2016-017 по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) в отношении ИП Тугариновой Е.Н.

В Ивановское УФАС России поступило заявление от жителя г.Иваново по фактам распространения рекламы с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

При рассмотрении заявления установлено, что в журнале «Свадебный переполох. Иваново» от 02 ноября 2015 года на стр.87 опубликована реклама следующего содержания: «Парикмахерская «Семейная» <...> депиляция», содержащая признаки нарушения ч.7 ст.24 Закона о рекламе.

Согласно ч.7 ст.24 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 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). 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.

Факт распространения указанной рекламы подтверждается: заявлением, журналом «Свадебный переполох» от 02.11.2015.

Ивановским УФАС России по данному факту 09.06.2016 возбуждено дело № 02-35/2016-011 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

05 июля 2016 года по результатам рассмотрения указанного дела Комиссией Ивановского УФАС России была оглашена резолютивная часть решения о признании рассматриваемой рекламы ненадлежащей, нарушающей требования ч.7 ст. 24 Закона о рекламе. Материалы дела переданы должностному лицу Ивановского УФАС России для решения вопроса в соответствии со ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе ненадлежащей является реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ст. 3 Закона о рекламе реклама – это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования и поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация подпадает под определение рекламы и содержит все её признаки:

- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к оказываемой медицинской услуге (депиляции);
- призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, способствует его продвижению на рынке.

Понятие «медицинская услуга» содержится в п.4 ст.2 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», где медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 №1664н, проведение депиляции является медицинской услугой (А14.01.012).

Таким образом, рассматриваемая реклама должна была сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к применению рекламируемой медицинской услуги, необходимости получения консультации специалистов. Однако требование ч.7 ст.24 Закона о рекламе не было исполнено.

За нарушение требований ч.7 ст. 24 Закона о рекламе согласно ч. 6 и ч.7 ст. 38 данного закона ответственность несут как рекламодатель, так и рекламодатель.

Согласно статье 3 Закона о рекламе: рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии со свидетельством о регистрации средства массовой информации ПИ №ТУ37-00074 от 24.08.2009 учредителем журнала «Свадебный переполох. Иваново» является Тугаринова Е.Н.

Вместе с тем, рассматриваемая реклама распространялась в рамках осуществления предпринимательской деятельности ИП Тугариновой Е.Н., что подтверждается письменными пояснениями (вх. №995 от 29.03.2016) и данными о видах экономической деятельности индивидуального предпринимателя согласно Единому государственному реестру индивидуальных предпринимателей (издание газет и рекламная деятельность).

Также в письменных пояснениях ИП Тугариновой Е.Н. (вх. №995 от 29.03.2016, вх. №1003 от 29.03.2016) указано, что реклама парикмахерской «Семейная» была размещена в указанном номере журнала после заключения договора с рекламодателем. Однако документально данная информация не подтверждена, доказательств согласования макета рекламы с рекламодателем в материалы дела также не представлены.

Руководитель парикмахерской «Семейная» ИП Фролов А.А. в письменных пояснениях (вх. №1345 от 19.04.2016, вх. №2172 от 05.07.2016) сообщил, что услуга по депиляции фактически оказывалась непродолжительное время, перечень услуг в рассматриваемой рекламе ИП Тугаринова Е.Н. определила самостоятельно, макет рекламы с ним перед опубликованием не согласовывался, договор на распространение не заключался.

В материалы дела не представлена информация о размещении рассматриваемой рекламы где-либо, кроме журнала «Свадебный переполох. Иваново».

Таким образом, рекламодателем в данном случае является ИП Тугаринова Е.Н. Ответственность за данное правонарушение предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Объектом вменяемого административного правонарушения являются общественные отношения, складывающиеся в процессе распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ИП Тугариновой Е.Н. требований Закона о рекламе.

Субъект административного правонарушения – ИП Тугаринова Е.Н.

В соответствии со статьей 2.4. КоАП РФ индивидуальный предприниматель подлежит административной ответственности в случае совершения им

административного правонарушения в связи с ненадлежащим осуществлением предпринимательской деятельности.

Субъективная сторона: ИП Тугаринова Е.Н. не предвидела наступления вредных последствий своих действий в виде распространения рекламы, нарушающей требования Закона о рекламе, хотя как лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, должна была и могла их предвидеть.

Согласно статье 2.2. КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее не предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия, хотя должно было и могло их предвидеть. Таким образом, правонарушение было совершено по неосторожности.

Существенная угроза общественным отношениям в сфере рекламы выражается в пренебрежительном отношении ИП Тугариновой Е.Н. к исполнению своих публично-правовых обязанностей при распространении рекламы, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы. При неосторожности пренебрежительное отношение обретает форму самонадеянности (легкомыслия) либо небрежности.

Письмо от 06 июля 2016 года №02-35/1894 с указанием даты, времени и места составления протокола об административном правонарушении по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ было направлено ИП Тугариновой Е.Н. по указанной в письме (вх. №1003 от 29.03.2016) электронной почте: <...>. Дополнительно о дате, времени и месте составления протокола ИП Тугаринова Е.Н. была извещена 18 августа 2016 года по телефонному номеру: <...>. Следовательно, ИП Тугаринова Е.Н. была надлежащим образом извещена о месте, дате и времени составления протокола об административном правонарушении.

22 августа 2016 года на составление протокола об административном правонарушении в Ивановское УФАС России явился представитель ИП Тугариновой Е.Н. по доверенности от 29.03.2016. Дополнительно в материалы дела представлен ответ на письмо от 06 июля 2016 года №02-35/1894, согласно которому лицом, по вине которого произошло нарушение указанных требований Закона о рекламе, является ИП Тугаринова Е.Н.

Копию протокола №02-36/2016-017 от 22 августа 2016 года об административном правонарушении с указанием даты, времени и места рассмотрения дела представитель ИП Тугариновой Е.Н. получил лично в день составления. Следовательно, ИП Тугаринова Е.Н. надлежащим образом извещена о месте, дате и времени рассмотрения дела об административном правонарушении.

На рассмотрение дела №02-36/2016-017 об административном правонарушении ИП Тугаринова Е.Н. либо ее представитель не явились. Ранее в Ивановской УФАС России представлено ходатайство о рассмотрении дела в их отсутствие (вх. №2674 от 22.08.2016).

Виновность ИП Тугариновой Е.Н. в совершении административного правонарушения подтверждается следующими доказательствами: решением Комиссии Ивановского УФАС России по делу №02-35/2016-011 от 06 июля 2016 года, журналом «Свадебный переполох. Иваново» от 02 ноября 2015 года, протоколом

№02-36/2016-017 от 22 августа 2016 года об административном правонарушении, письменными пояснениями (вх. №2675 от 22.08.2016).

При вынесении постановления по делу об административном правонарушении была рассмотрена возможность применения к ИП Тугариновой Е.Н. ст. 2.9 КоАП РФ (малозначительность совершенного правонарушения).

На основании ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» содержит указание на квалификацию малозначительности административного правонарушения. Так, в п.21 указанного постановления говорится, что малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

По смыслу статьи 2.9. КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

В рассматриваемом случае ИП Тугаринова Е.Н. при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от нее в целях выполнения законодательно установленной обязанности, а также осуществления надлежащего контроля соблюдения законодательства при распространении рекламы могла не допустить совершения административного правонарушения.

С учетом изложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя в совершенном правонарушении, прихожу к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с этим не допустимо применение статьи 2.9. КоАП РФ. Применение в рассматриваемом случае статьи 2.9. КоАП РФ не обеспечит адекватную защиту охраняемым общественным отношениям, а также не приведет к достижению установленной законом цели предупреждения совершения новых правонарушений.

Место совершения административного правонарушения – г. Иваново.

Дата совершения административного правонарушения – 02 ноября 2015 года.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность ИП Тугариновой Е.Н. не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя Тугаринову Е.<...> Н.<...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 10 000 (Десять тысяч) рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ. Реквизиты для перечисления суммы штрафа:

Платательщик Тугаринова Е.<...> Н.<...>

Получатель УФК по Ивановской области (Ивановское УФАС России)

Банк получателя ГРКЦ ГУ Банка России по Ивановской области г. Иваново

БИК банка 042406001

Счет 40101810700000010001

ИНН получателя 3728012720

КПП получателя 370201001

КБК получателя 16111626000016000140

Код ОКТМО 24701000

Назначение платежа: оплата штрафа по постановлению о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 02-36/2016-017 от 07 сентября 2016 года.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс: 32-63-60).

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с ч. 7 ст. 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

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 арбитражный суд 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.

Подпись должностного лица.