

Гр. <...>., ранее являвшемуся ИП <...>

450000, г. Уфа, ул. Рубежная, д.23

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № АР-23-18 об
административном правонарушении

23.07.2018г.

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-89-17, материалы дела об административном правонарушении №АР-23-18 в отношении гражданина <...>, ранее являвшегося индивидуальным предпринимателем <...>(права и обязанности разъяснены) (<...>, ОГРНИП 315028000122542),

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 была выявлена реклама следующего содержания: «Маникюр, педикюр, наращивание ресниц, массаж, косметология, депиляция. ШИК МАССАЖ, массаж 15 минут 300, массаж 30 минут 600, массаж 1 час 1000, ПЕНСИОНЕРАМ СКИДКИ! ».

Указанная наружная реклама размещена на окнах и на входной двери парикмахерского салона, расположенного по адресу: г. Уфа, ул. Батырская, д.6 (Парикмахерский салон «ШИК»), которая была зафиксирована 09.11.2017 года, рекламодатель – ИП <...>.

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 рекламодатель.

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 №1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам относится 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, проведение депиляции (А14.01.012).

В данном случае в рекламе отсутствует пометка о наличии противопоказаний, необходимости консультации специалистов.

25.12.2017г. ИП <...> на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела в Управление не поступало.

Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела, продлении срока рассмотрения дела.

12.01.2018г. ИП <...> на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела в Управление вернулось с пометкой о вручении.

Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела.

30.01.2018г. ИП <...> на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела в Управление вернулось с пометкой о вручении.

Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела и направлении запроса в Управление ФМС России по Республике Башкортостан (РБ, 450077, г.Уфа, ул.Пушкина, д.63) для установления паспортных данных ИП <...>

14.02.2018г. ИП <...> на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела в Управление вернулось с пометкой о вручении.

Ответ на запрос, направленный в Управление ФМС России по Республике Башкортостан (РБ, 450077, г.Уфа, ул.Пушкина, д.63) в Управление не поступал.

Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела.

02.03.2018г. ИП <...> на рассмотрение дела не явился. Определение об отложении рассмотрения дела №Р-89-17 от 14.02.2018г. было получено администратором Парикмахерского салона «Шик», что подтверждается отметкой на сопроводительном письме (исх. №6/1713 от 15.02.2018г.).

Ответ на запрос, направленный в Управление ФМС России по Республике Башкортостан (РБ, 450077, г.Уфа, ул.Пушкина, д.63) в Управление не поступал.

Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение: приостановить производство по делу №Р-89-17; направить запрос в Межрайонную инспекцию ФНС России №39 по Республике Башкортостан (РБ, г. Уфа, ул. Красина, д.52) для установления

сведений о лице, осуществляющем деятельность по указанному адресу.

В связи с получением запрашиваемой информации от Межрайонной инспекции ФНС России №39 по Республике Башкортостан, основания для дальнейшего приостановления производства по делу отсутствуют.

13.04.2018г. ИП <...> на рассмотрение дела не явился. Телеграмма, направленная ИП <...> по адресу регистрации: г<...> вернулась в Управление с пометкой: «вручена лично».

Анализ материалов дела показал, что при осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства РФ о рекламе, в соответствии со статьей 33 Федерального закона №38-ФЗ «О рекламе» Башкортостанским УФАС России 09.11.2017г. была выявлена реклама следующего содержания: «Маникюр, педикюр, наращивание ресниц, массаж, косметология, депиляция. ШИК МАССАЖ, массаж 15 минут 300, массаж 30 минут 600, массаж 1 час 1000, ПЕНСИОНЕРАМ СКИДКИ! », размещенная на окнах и на входной двери парикмахерского салона, расположенного по адресу: г. Уфа, ул. Батырская, д.6 (Парикмахерский салон «ШИК, рекламодаделец – ИП <...>).

В ходе рассмотрения дела установлено, что согласно единому реестру лицензий, у ИП <...> отсутствует лицензия на медицинскую деятельность по оказанию медицинской услуги: 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, проведение депиляции (А14.01.012). В указанной рекламе имеется надпись «ШИК МАССАЖ, массаж 15 минут 300, массаж 30 минут 600, массаж 1 час 1000».

В связи с вышеизложенным, Комиссией принято решение о переквалификации вменяемого ИП <...> нарушения с части 7 статьи 24 на часть 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе»,

ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 указанного закона, несет рекламодаделец.

В данном случае у потребителя рекламы может сложиться впечатление, что в парикмахерском салоне «Шик» оказываются медицинские услуги.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ИП <...> прекратил свою деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, в связи с принятием им соответствующего решения 13.02.2018г.

Согласно ответу Межрайонной ИФНС России №39 по Республике Башкортостан, адрес регистрации ИП <...>

Телеграмма, направленная по указанному адресу вернулась в Управление с пометкой: «вручена лично». 13.04.2,18г. ИП <...> на рассмотрение дела не явился, запрашиваемую информацию в Управление не представил.

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 не было представлено документов, подтверждающих устранение нарушения законодательства о рекламе, Комиссией принято решение о выдаче предписания ИП <...> о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Комиссией принято решение о признании рекламы ненадлежащей, нарушающей часть 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»; выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе; передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об

административном правонарушении в отношении гр. <...>, ранее являвшимся ИП <...>.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 13.04.2018г.

Согласно ч.1 ст.14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама или отказ от контррекламы) влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от четырех до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста до пятисот тысяч рублей.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, Управлением, вынесено определение о возбуждении дела (исх. №6/4296 от 13.04.2018г.) об административном правонарушении и проведении административного расследования по ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, назначено на 04 мая 2018г. в 10 часов 00 минут, по адресу: г. Уфа, ул. Пушкина, д.95 каб. 518.

04.05.2018г. гр. <...>., ранее являвшийся ИП <...> не явился. Почтовое уведомление, о надлежащем извещении лица в Управление не вернулось. Назначена новая дата.

11.05.2018г. гр. <...>, ранее являвшийся ИП <...> не явился. Телеграмма, направленная в адрес гр. <...> вернулась в управление с пометкой: «Вручена свату Алтыеву». Назначена новая дата.

29.05.2018г. гр. <...>., ранее являвшийся ИП <...> не явился. Назначена новая дата.

08.06.2018г. в отношении гр. <...> ранее являвшегося ИП <...> составлен протокол №АР-23-18 от 08.06.2018г. об административном правонарушении (исх. №6/7350 от 08.06.2018г.). Телеграмма, направленная в адрес гр. <...>, ранее являвшегося ИП <...>вернулась в Управление с отметкой о вручении. Назначена дата рассмотрения административного дела.

22.06.2018г. гр.<...>, ранее являвшийся ИП <...>не явился. Назначена новая дата рассмотрения административного дела.

12.07.2018г. гр. <...>, ранее являвшийся ИП <...> не явился. Назначена новая дата рассмотрения административного дела.

23.07.2018г. гр. <...>., ранее являвшийся ИП <...> не явился. Телеграмма,

направленная по адресу регистрации гр. <...> - <...> вернулась в Управление с пометкой: «квартира закрыта, адресат по извещению за телеграммой не является». Событие административного правонарушения вменяемое гр. <...>, ранее являвшемуся ИП <...> выражается в распространении ненадлежащей рекламы: «Маникюр, педикюр, наращивание ресниц, массаж, косметология, депиляция. ШИК МАССАЖ, массаж 15 минут 300, массаж 30 минут 600, массаж 1 час 1000, ПЕНСИОНЕРАМ СКИДКИ! », размещенной на окнах и на входной двери парикмахерского салона, расположенного по адресу: г. Уфа, ул. Батырская, д.6 (Парикмахерский салон «ШИК, рекламодаватель – гр. <...>, ранее являвшийся <...>(<...>).

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения – гражданин <...>, ранее являвшийся индивидуальным предпринимателем <...> (<...>, ОГРНИП 315028000122542).

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 гражданина <...>, ранее являвшегося индивидуальным предпринимателем <...> 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.

Время совершения административного правонарушения – 09.11.2017г.

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.

На момент совершения правонарушения гр. <...> являлся индивидуальным предпринимателем. В ходе рассмотрения дела установлено, что ИП <...> прекратил свою деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, в связи с принятием им соответствующего решения 13.02.2018г.

В материалах дела №АР-23-18 отсутствует информация о привлечении гражданина <...> ранее являвшегося индивидуальным предпринимателем <...> к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ ранее. Исходя из места распространения рекламы – фасад здания расположенного по адресу: г. Уфа, ул.

Батырская, д.6 (Парикмахерский салон «ШИК») следует, что реклама размещалась 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, 4.2, 4.4, ч.1 ст. 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать гражданина <...>а, ранее являвшегося индивидуальным предпринимателем <...> (<...>, место рождения: <...>, паспорт <...>, код подразделения <...>, зарегистрирован по адресу: <...>, ОГРНИП 315028000122542) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 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

<...>