

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 182р-17/61-04-2017р

об административном правонарушении

«12» декабря 2017 г.

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол № 182р-17/61-04-2017р от 04.12.2017, составленный <...> – главным специалистом-экспертом отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) <...> г.р., место рождения – <...>в, зарегистрирован – г. <...>; место работы – индивидуальный предприниматель, ИНН <...>, ОГРНИП <...>; семейное положение – сведения не представлены; наличие лиц, находящихся на иждивении – сведения не представлены; средний доход – сведения не представлены; документ, удостоверяющий личность – паспорт <...>, выдан <...>, в связи с нарушением ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

(резольтивная часть решения оглашена 18 октября 2017 года; в полном объеме решение изготовлено 20 октября 2017 года) признана ненадлежащей реклама: Актуальное предложение: лицо «с иголки»! Инъекции красоты по уникальной цене. Выгода 20 %. Действует до 31 августа Комиссии Кировского УФАС России по делу № 61/04-2017р Решением 2017 г. <...>, Росинка, «Башня», 3 этаж. Тел. <...>. Клиника Косметологии «Эстетик», транслировавшаяся 04.08.2017 в эфире телевизионного канала «Первый городской канал в Кирове», с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе в соответствии со статьей 33 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), Кировским УФАС России было установлено, что на телевизионном канале «Первый городской канал в Кирове» 04.08.2017 транслировался рекламный ролик следующего содержания: «Актуальное предложение: лицо «с иголки»! Инъекции красоты по уникальной цене. Выгода 20 %. Действует до 31 августа 2017 г. Воровского 71, Росинка, «Башня», 3 этаж. Тел. <...>. Клиника Косметологии «Эстетик».

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга),

предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, транслировавшаяся 04.08.2017 в эфире телевизионного канала «Первый городской канал в Кирове», следующего содержания: «Актуальное предложение: лицо «с иголочки»! Инъекции красоты по уникальной цене. Выгода 20 %. Действует до 31 августа 2017 г. Воровского 71, Росинка, «Башня», 3 этаж. Тел. <...>. Клиника Косметологии «Эстетик» адресована неопределенному кругу лиц (зрителям телевизионного канала), направлена на привлечение внимания покупателей к объекту рекламирования (медицинским услугам, оказываемым в клинике косметологии «Эстетик»), способствует формированию интереса к рекламируемым услугам и их продвижению на рынке, и по своему содержанию является рекламой.

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, которое должно составлять не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Требования статьи 24 Федерального закона «О рекламе» распространяются на рекламу лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий. Соответственно, для квалификации нарушения по указанной статье Федерального закона необходимо установить, что объектом рекламирования являются медицинские услуги.

Согласно п. 46 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Закон о лицензировании) медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») подлежит лицензированию.

Частью 2 ст. 12 Закона о лицензировании предусмотрено, что положениями о лицензировании конкретных видов деятельности устанавливаются исчерпывающие перечни выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности.

Положение о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») утверждено Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 N 291 (далее - Положение о лицензировании).

В соответствии с п. 3 Положения о лицензировании медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно Приложению к Положению о лицензировании. Услуги по косметологии входят в Перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, так как содержатся в Приложении к Положению о лицензировании.

ООО «Эстетик» имеет лицензию на осуществление медицинской деятельности № <...> от <...> г., в том числе на осуществление специализированной медицинской помощи по косметологии (терапевтической).

Косметологическая услуга – «инъекция красоты» подразумевает под собой внутрикожную контурную пластику, данная услуга код № А16.01.026 включена в перечень услуг, относящихся к медицинским, утвержденным приказом Минздравсоцразвития РФ от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг».

Таким образом, услуги по внутрикожной контурной пластике являются медицинскими

услугами, следовательно, реклама должна сопровождаться предупреждением, установленным ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

В рекламной информации, транслировавшейся 04.08.2017 в эфире телевизионного канала «Первый городской канал в Кирове», следующего содержания: «Актуальное предложение: лицо «с иголочки»! Инъекции красоты по уникальной цене. Выгода 20 %. Действует до 31 августа 2017 г. Воровского 71, Росинка, «Башня», 3 этаж. Тел. 37-25-27. Клиника Косметологии «Эстетик» отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию рекламируемых медицинских услуг, необходимости получения консультации специалистов, следовательно, рассматриваемая реклама содержит нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

С учетом названных обстоятельств и положений ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», следует признать, что рассматриваемая реклама не отвечает требованиям данного закона.

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» несет как рекламодаделец (изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо), так и рекламодателем (лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств).

В соответствии с представленным в материалы дела договором между учредителем и редакцией СМИ от 30.12.2016 г. редакцией средства массовой информации «Первый городской канал в Кирове» является ИП <...>.

Исходя из совокупности представленных документов, в рассматриваемой ситуации ИП <...> является рекламодателем и рекламопроизводителем спорной рекламы по смыслу норм Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, действия ИП <...> по распространению спорной рекламы содержат нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Указанный факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 61/04-2017р.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 04.08.2017 г. (дата трансляции ненадлежащей рекламы в эфире телеканала «Первый городской канал в Кирове»).

Ответственность за вышеуказанное нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ. В соответствии с ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ 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.

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ является установленный факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в действиях ИП <...>, выразившийся в распространении 04.08.2017 г. ненадлежащей рекламы: «Актуальное предложение: лицо «с иголочки»! Инъекции красоты по уникальной цене. Выгода 20 %. Действует до 31 августа 2017 г. Воровского 71, Росинка, «Башня», 3 этаж.

Тел. <...>. Клиника Косметологии «Эстетик» в эфире телеканала «Первый городской канал в Кирове».

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия ИП <...> по распространению 04.08.2017 рекламы: «Актуальное предложение: лицо «с иголки»! Инъекции красоты по уникальной цене. Выгода 20 %. Действует до 31 августа 2017 г. Воровского 71, Росинка, «Башня», 3 этаж. Тел. <...>. Клиника Косметологии «Эстетик», в эфире телеканала «Первый городской канал в Кирове» с нарушением ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное. Таким образом, ИП <...> несет административную ответственность, как должностное лицо в случае совершения административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей и, соответственно, является субъектом правонарушения.

В силу части 2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку ИП <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, рассматриваемое правонарушение совершено по вине ИП <...> в форме неосторожности.

Место совершения правонарушения: в эфире телеканала «Первый городской канал в Кирове» (юридический адрес редакции: г. Киров, дер. <...>) на территории Кировской области при распространении рекламы следующего содержания: «Актуальное предложение: лицо «с иголки»! Инъекции красоты по уникальной цене. Выгода 20 %. Действует до 31 августа 2017 г. Воровского 71, Росинка, «Башня», 3 этаж. Тел. <...>. Клиника Косметологии «Эстетик»; время - 04.08.2017 (дата трансляции ненадлежащей рекламы в эфире телеканала «Первый городской канал в Кирове»).

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Факты, изложенные в протоколе № 182р-17/61-04-2017р от 04.12.2017 об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 61/04-2017р.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Таким образом, совершенные ИП <...> действия по распространению рекламы следующего содержания: Актуальное предложение: лицо «с иголки»! Инъекции красоты по уникальной цене. Выгода 20 %. Действует до 31 августа 2017 г. Воровского 71, Росинка, «Башня», 3 этаж.

Тел. <...>. Клиника Косметологии «Эстетик», транслировавшаяся 04.08.2017 в эфире телеканала «Первый городской канал в Кирове» без предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг и получения консультации специалистов, в нарушение требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола индивидуальный предприниматель <...> извещен надлежащим образом. На рассмотрение протокола индивидуальный предприниматель <...> не явился, направил ходатайство о рассмотрении протокола в свое отсутствие (вх. № 8561 от 07.12.2017). На рассмотрении протокола присутствовал представитель ИП <...> по доверенности б/н от <...> – <...>, который факт нарушения признал.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которое выразилось в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения индивидуального предпринимателя <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих обстоятельств установлено оказание лицом содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении в выявлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, совершение административного правонарушения впервые.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 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, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

Согласно части 1, 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

Поскольку согласно информации на сайте <https://rmsp.nalog.ru/> индивидуальный предприниматель <...> включен в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст.14.3 КоАП РФ,

совершено индивидуальным предпринимателем впервые, с учетом отсутствия оснований, установленных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным применить к индивидуальному предпринимателю <...> меру ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3, 24, 33, 38 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Индивидуального предпринимателя <...> (ИНН 434700363021, ОГРНИП 312434522200071) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к Индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН 434700363021, ОГРНИП 312434522200071) меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.

Руководитель управления

<...>