

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №072/04/14.3-103/2021

об административном правонарушении

11.03.2021г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы дела №072/04/14.3-103/2021, возбужденного в отношении Государственного автономного учреждения здравоохранения Тюменской области «Многопрофильный консультативно-диагностический центр» (далее - ГАУЗ ТО «МКДЦ»), (адрес места нахождения: 625026, г.Тюмень, ул. Мельникайте, д.117, ОГРН 1027200809536, ИНН 7203116229, КПП 720301001, дата регистрации: 12.07.2001), в присутствии представителя (защитника) ГАУЗ ТО «МКДЦ» – <...> (доверенность №7/2021 от 24.02.2021г.),

У С Т А Н О В И Л:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе №072/05/5-61/2020 от 20.11.2020г. признана ненадлежащей реклама, распространенная на остановочном пункте по адресу: г. Тюмень, ул. Николая Фёдорова, остановочный пункт «Озёрные аркады» (четная сторона) с изображением курительных принадлежностей: сигареты и зажигалки, поскольку в ней нарушены требования п.3 ч.5 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс).

25.02.2021г. специалистом Тюменского УФАС России в отношении ГАУЗ ТО «МКДЦ» был составлен протокол об административном правонарушении №072/04/14.3-103/2021.

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2013 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), рекламой является 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 и поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке; объект рекламирования – товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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 – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация является рекламой, поскольку отвечает всем требованиям, предъявляемым к рекламе, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования – информации о вреде курения, а кроме того, к демонстрации процессов курения.

Как следует из части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке.

Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение. Ненадлежащей рекламой согласно подпункту 4 статьи 3 Закона о рекламе является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе, в рекламе не допускаются демонстрация процессов курения и потребления алкогольной продукции.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 2 ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» курение табака - это использование табачных изделий в целях вдыхания дыма, возникающего от их тления.

В свою очередь, п. 3 ч. 5 ст. 5 Закона о рекламе запрещает именно сам процесс курения, что с учетом приведенного понятия означает любое изображение процесса курения вне зависимости от способа изображения. Определяющее значение в данном вопросе имеет ассоциация, которая создается при восприятии изображения.

В спорном случае в рекламном пилоне был изображен процесс курения в соответствии с указанными признаками: изображение античного образа с табачным изделием (сигарета) и зажженная зажигалка.

Тюменским УФАС установлено, что целью указанной выше информации является предупреждение граждан о вреде курения, однако, выбрав для иллюстрации античную фигуру держащую сигарету с зажигалкой в руках, имеется обратный эффект, а именно привлечение внимания к предметам курения, так как первоначально потребитель рекламы смотрит на иллюстрацию, которая в данном случае, занимает более 50 % всей рекламной конструкции, более того рекламная конструкция расположена на остановочном пункте, мимо нее проезжает множество машин, в движении внимание направлено на изображение, так как текст самой рекламы меньше самой иллюстрации.

Таким образом, вышеуказанная реклама, размещена с нарушением требований пункта 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно ст. 3 ФЗ Закона о рекламе, рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержания рекламы лицо.

Материалами дела №072/05/5-61/2020 (договор № 25/20-ГК от 30.12.2019г.) установлено, что рекламодателем является Государственное автономное учреждение здравоохранения Тюменской области «Многопрофильный консультативно-диагностический центр» (ОГРН 1027200809536, ИНН7203116229, адрес:625026, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Мельникайте, дом 117).

Таким образом, ответственность за нарушение требований пункта 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе несет Государственное автономное учреждение здравоохранения Тюменской области «Многопрофильный консультативно-диагностический центр».

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ – 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 до пятисот тысяч рублей.

Объектом правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе, а именно пункта 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

Правонарушение, предусмотренное ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям пренебрежительным отношением лица к исполнению своих публично- правовых обязанностей, к требованиям, предусмотренным Законом о рекламе, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Ч.1 ст.14.3 КоАП РФ предусматривает наступление административной ответственности вне зависимости от наличия/отсутствия отрицательных последствий распространения ненадлежащей рекламы.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-103/2021 выступает – Государственное автономное учреждение здравоохранения Тюменской области «Многопрофильный консультативно-диагностический центр» (ОГРН 1027200809536, ИНН7203116229, адрес:625026, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Мельникайте, дом 117).

В соответствии с частью 1 статьи 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, ГАУЗ ТО «МКДЦ» распространяя вышеуказанную рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела №072/05/5-61/2020 – 02.06.2020 г.

Антимонопольным органом установлено, что ГАУЗ ТО «МКДЦ» при должной внимательности и осмотрительности при распространении рекламы могло предвидеть последствия – возможность нарушения законодательства о рекламе, имело возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предприняло всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-103/2021 в соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера, совершенного ГАУЗ ТО «МКДЦ» правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Совершенное ГАУЗ ТО «МКДЦ» правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающих специальными познаниями.

Состав административного правонарушения, предусмотренный ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, является формальным, и для квалификации действий по названной норме не требуется обязательного наступления неблагоприятных последствий.

Наступление общественно опасных последствий в виде причинения ущерба при совершении правонарушений с формальным составом не доказывается, возникновение этих последствий презюмируется самим фактом совершения действий или бездействий.

Административные правонарушения, совершаемые в сфере рекламы, посягают на нарушение установленных законодательством о рекламе требований и

предписаний, в связи с чем вред, причиненный этими правонарушениями, наносится общественным интересам, а не конкретным физическим и юридическим лицам.

Общественный вред выражается в пренебрежении установленными законодательством нормами, обязательными для исполнения всеми без исключения лицами.

Вина ГАУЗ ТО «МКДЦ» состоит в том, что оно не выполнило установленных Законом о рекламе требований и не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению.

ГАУЗ ТО «МКДЦ» должно было знать требования законодательства о рекламе, а также меру ответственности за его нарушение.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, при рассмотрении дела не установлено.

Пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» предусмотрено, что малозначительность имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Безразличное отношение лица к своим публично-правовым обязанностям, которые установлены действующим законодательством, свидетельствует о существенной угрозе охраняемым общественным отношениям. Следовательно, признать допущенное ГАУЗ ТО «МКДЦ» правонарушение в качестве малозначительного недопустимо.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, признается совершение правонарушения впервые.

ГАУЗ ТО «МКДЦ» вменяемое правонарушение признает, просит учесть, что Общество является некоммерческой организацией.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что некоммерческим организациям, 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 ст. 2 Федерального закона от 03.11.2006 N 174-ФЗ «Об автономных учреждениях», автономным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, средств массовой информации, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах в случаях, установленных федеральными законами (в том числе при проведении мероприятий по работе с детьми и молодежью в указанных сферах).

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.

ГАУЗ ТО «МКДЦ» впервые совершило нарушение рекламного законодательства, 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 изложенного административное наказание ГАУЗ ТО «МКДЦ» в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением лица от возможности совершения им противоправного действия.

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:

1. Признать ГАУЗ ТО «МКДЦ» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить Государственному автономному учреждению здравоохранения Тюменской области «Многопрофильный консультативно-диагностический центр» (ОГРН 1027200809536, ИНН7203116229, адрес:625026, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Мельникайте, дом 117) официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1. Кодекса Российской Федерации 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.

Заместитель

руководителя управления <...>