

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № АР-72-18 об административном правонарушении

05.09.2018г.

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-59-18, материалы дела об административном правонарушении №АР-72-18 в присутствии представителя ИП <...> по доверенности №2 от 24.08.2018г. – <...>., в отношении индивидуального предпринимателя <...> (права и обязанности разъяснены) (<...>, ОГРНИП 305025535600013 ИНН 025501002748),

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.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило обращение б/н от 29.06.2018г., (вх. №9578 от 05.07.2018г.) по вопросу содержания рекламы медицинского центра «Док Консультант», размещенной на рекламном щите № 64 ИП <...>, который расположен по адресу: г. Белебей, ул. Ленина 5, была зафиксирована 29.04.2018 года, рекламодатель – ООО «Док»

(452009, РБ, г.Белебей, ул. Революционеров 26, ОГРН 1020201576911 ИНН 0255008366), рекламодатель – ИП <...> (452008, г. Белебей, ул. Вахитова 40).

Реклама: «СРОЧНОЕ ИЗГОТОВЛЕНИЕ ОЧКОВ офисных, прогрессивных ЛАЗЕРНОЕ ЛЕЧЕНИЕ вторичной катаракты, различных форм глаукомы. г. Белебей, ул. Революционеров, 26 г. (34786) 4-69-69, 4-60-60». размещенная на рекламном щите № 64 ИП <...>, по адресу: г. Белебей, ул. Ленина 5, была зафиксирована 29.04.2018 года, рекламодатель, – ООО «Док» (452009, РБ, г.Белебей, ул. Революционеров 26, ОГРН 1020201576911 ИНН 0255008366), рекламодатель – ИП <...> (452008, г. Белебей, ул. Вахитова 40), 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 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам относятся: подбор очковой коррекции зрения (А23.26.001), дисцизия, экстракция вторичной катаракты (А16.26.096), прочие проникающие антиглаукоматозные операции (А16.26.112), прочие непроникающие антиглаукоматозные операции (А16.26.118), имплантация дренажа антиглаукоматозного (А16.26.130), удаление антиглаукоматозного дренажа или его замена (А16.26.149), комплекс исследований для диагностики глаукомы (В03.029.002), комплекс исследований для диагностики нарушения зрения (В03.029.001).

В данном случае, в рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг.

26.07.2018г. от ООО «Док» поступили документы (вх. №10707 от 26.07.2018г.): копия объяснительной <...>, копия сертификата соответствия, копия протокола №1 от 29.03.2018г., копия трудового договора №6 от 30.03.2018г., копия лицензии №ЛО-02-01-000510 от 19.03.2009г., копия лицензии №ФС-99-04-000661-13 от 03.12.2013г., копия рекламного баннера, копия доверенности от 25.07.2018г., копия договора на размещение рекламных материалов, копия платежного поручения №405, копия приказа №06 от 30.03.2018г.

Также от ООО «Док» поступили письменные пояснения (вх. №10759 от 26.07.2018г.), согласно которым: «...данное нарушение законодательства было допущено по невнимательности заместителем директора <...> Согласно должностной инструкции она является ответственной за работу по размещению рекламы (копия инструкции прилагается). В макете рекламного объявления вместо слов «имеется противопоказание необходима консультация специалиста» было написано «подробности уточняйте в медицинском центре «ДОК Консультант». Данный макет не был мною утвержден и был направлен без моего согласования по электронной почте в работу, что является нашим нарушением».

Также от ООО «ДОК» поступил макет рекламы (вх. №10819 от 27.07.2018г.) в исправленном варианте.

30.07.2018г. на рассмотрении дела присутствовал представитель ООО «Док» по доверенности от 25.07.2018г. – <...>, которая подтвердила позицию, изложенную в письменных пояснениях Общества.

От ООО «Док» поступили письменные пояснения и документы (вх. №10846 от 30.07.2018г.) идентичные ранее полученным (вх. №10707 от 26.07.2018г.), (вх. №10759 от 26.07.2018г.).

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

Комиссией принято решение о продлении срока рассмотрения дела и об отложении рассмотрения дела на другую дату.

14.08.2018г. представитель ООО «Док» на рассмотрение дела не явился.

От ООО «Док» в Управление поступили документы (вх.№11624 от 14.08.2018г.): ходатайство о рассмотрении дела без участия представителя ООО «Док».

Ходатайство (вх. №11624 от 14.08.2018г.) о рассмотрении дела без участия представителя ООО «Док» удовлетворено.

Также от ООО «ДОК» поступила распечатка электронной переписки с рекламодателем ИП <...> по согласованию макета рекламы. (вх. №11634 от 14.08.2018г.).

ИП <...> на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела вернулось в Управление с пометкой «вручено» от 04.08.2018г.

Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела на другую дату.

16.08.2018 г. от ИП <...> поступили документы: (вх.11809 от 16.08.2018г.): копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, копия свидетельства о гос. регистрации в качестве ИП, копия договора №258 от 18.01.2017г. на размещение и эксплуатацию рекламной конструкции, копия разрешения на право установки и эксплуатации рекламной конструкции на территории МР Белебеевский район РБ № А2017/219 от 21.04.2017г., копии актов выполненных работ.

Также от ИП <...> поступили документы: (вх.11808 от 16.08.2018г.): письменные пояснения, фотографии, подтверждающие устранение нарушения.

Согласно письменным пояснениям (вх.11808 от 16.08.2018г.): «ООО Док» обратились к нам за размещением и разработкой рекламы. По полученной информации мы разработали варианты рекламы. Сведений о противопоказаниях от заказчика не поступало. Готовый макет был утвержден ООО «Док» способом переписки в электронной почте, что подтверждается приложенным документом. Согласованный макет был распечатан и размещен согласно договору №7 от 01.01.2018г. При получении определения о возбуждении дела...были учтены замечания и устранен факт нарушения путем замены рекламного баннера».

23.08.2018г. на рассмотрении дела присутствовал представитель ИП <...> по доверенности от 20.08.2018г. – <...>Представитель ООО «Док» на рассмотрение дела не явился.

От ИП <...>поступили письменные пояснения (вх.№12089 от 23.08.2018г.) идентичные ранее полученным (вх.11808 от 16.08.2018г.).

Также от ИП <...> поступили документы (вх.№12089 от 23.08.2018г.): согласованный макет рекламы, скриншот электронной переписки, копия договора №7 от

01.01.2018г. на размещение рекламных материалов, копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, копия свидетельства о гос. регистрации в качестве ИП, копия паспорта <...>, копия договора №258 от 18.01.2017г. на размещение и эксплуатацию рекламной конструкции, копия разрешения на право установки и эксплуатации рекламной конструкции на территории МР Белебеевский район РБ № А2017/219 от 21.04.2017г., копии актов выполненных работ, фотографии, подтверждающие устранение нарушения.

Анализ материалов дела показал, что реклама: «СРОЧНОЕ ИЗГОТОВЛЕНИЕ ОЧКОВ офисных, прогрессивных ЛАЗЕРНОЕ ЛЕЧЕНИЕ вторичной катаракты, различных форм глаукомы. г. Белебей, ул. Революционеров, 26 т. (34786) 4-69-69, 4-60-60», размещенная на рекламном щите № 64 ИП <...>, по адресу: г. Белебей, ул. Ленина 5, была зафиксирована 29.04.2018 года, рекламодаделец, – ООО «Док» (452009, РБ, г.Белебей, ул. Революционеров 26, ОГРН 1020201576911 ИНН 0255008366), рекламодатель – ИП <...> (452008, г. Белебей, ул. Вахитова 40), нарушает часть 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 рекламодаделец.

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам относятся: подбор очковой коррекции зрения (А23.26.001), дисцизия, экстракция вторичной катаракты (А16.26.096), прочие проникающие антиглаукоматозные операции (А16.26.112), прочие непроникающие антиглаукоматозные операции (А16.26.118), имплантация дренажа антиглаукоматозного (А16.26.130), удаление антиглаукоматозного дренажа или его замена (А16.26.149), комплекс исследований для диагностики глаукомы (В03.029.002), комплекс исследований для диагностики нарушения зрения (В03.029.001).

В данном случае, в рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ООО «Док» обратилось за разработкой и размещением рекламы к ИП <...> Макет рекламы был разработан ИП <...>, пометка о противопоказаниях в данной рекламе сторонами не была согласована. Готовый макет был согласован и утвержден по электронной почте, что подтверждается приложенными документами.

ООО «Док» была предоставлена лицензия №ЛО-02-01-000510 от 19.03.2009г, на осуществление медицинской деятельности и копия лицензии №ФС-99-04-000661-13 от 03.12.2013г. на производство и техническое обслуживание медицинской техники.

Комиссией установлено, что согласно разрешению № А2017/219 от 21.04.2017г. ИП <...> размещает рекламную конструкцию на рекламном месте по адресу: г. Белебей, ул. Ленина 5, следовательно, является рекламодателем.

Согласно заключенному договору на размещение рекламных материалов №7 от 01.01.2018г. между и ООО «Док» и ИП <...>., ООО «Док» размещает рекламные материалы на рекламоносителе ИП <...>, расположенному по адресу: г. Белебей, ул. Ленина 5.

В связи с тем, что на момент вынесения решения были представлены документы, подтверждающие устранение нарушения, Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе рекламодателю – ООО «Док» (452009, РБ, г.Белебей, ул. Революционеров 26, ОГРН 1020201576911 ИНН 0255008366), рекламораспространителю – ИП <...> (452008, г. Белебей, ул. Вахитова 40 ОГРНИП 305025535600013 ИНН 025501002748), не выдавать.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 23.08.2018г.

Согласно ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, Управлением вынесено определение (исх. №6/10718 от 23.08.2018г) о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования по ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ в отношении ИП <...>, назначена дата для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении – 05 сентября 2018г., по адресу: г. Уфа, ул. Пушкина, д.95 каб.518.

05.09.2018г. в отношении ИП <...>был составлен протокол об административном правонарушении №АР-72-18 (исх. №6/11278 от 05.09.2018г.) Представителем ИП <...>– <...>. (доверенность №2 от 05.09.2018г.) было заявлено ходатайство о рассмотрении дела – 05.09.2018г. Ходатайство удовлетворено.

Событие административного правонарушения вменяемое ИП <...> выражается в распространении ненадлежащей рекламы: «СРОЧНОЕ ИЗГОТОВЛЕНИЕ ОЧКОВ офисных, прогрессивных ЛАЗЕРНОЕ ЛЕЧЕНИЕ вторичной катаракты, различных форм глаукомы. г. Белебей, ул. Революционеров, 26 т. (34786) 4-69-69, 4-60-60». размещенная на рекламном щите № 64 ИП <...>, по адресу: г. Белебей, ул. Ленина 5, была зафиксирована 29.04.2018 года, рекламодатель, – ООО «Док» (452009, РБ, г.Белебей, ул. Революционеров 26, ОГРН 1020201576911 ИНН 0255008366), рекламораспространитель – ИП <...> (452008, г. Белебей, ул. Вахитова 40), так как она нарушает часть 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.

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст 14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения индивидуальный предприниматель <...> (<...> ОГРНИП 305025535600013 ИНН 025501002748),

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 И П <...> 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.

Время совершения административного правонарушения – 29.04.2018г.

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. № 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.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (номер – ИЭ9965-18-1460638 от 05.09.2018г.) ИП <...> относится к категории субъекта малого и среднего предпринимательства – малое предприятие.

В материалах дела №АР-72-18 отсутствует информация о привлечении ИП <...>к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ ранее, что также было отражено в протоколе об административном правонарушении. Данная реклама распространялась 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.5 ст. 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя <...> (<...>, ОГРНИП 305025535600013 ИНН 025501002748), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.5 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

<...>