

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело №

31 января 2017 года

06-07/08-2017/14.3

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 18 января 2017 года и другие материалы дела, возбужденного в отношении директора ООО «СМИ 55» <...>,

в отсутствие <...>, извещенного надлежащим образом,

в присутствии <...> (доверенность от 29.12.2016)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области поступило заявление физического лица по факту распространения 18 октября 2016 года на сайте www.newsomsk.ru статьи (бьюти-проект) под заголовком «К осени готова», содержащей, по мнению заявителя, рекламную информацию с признаками нарушения Федерального закона «О рекламе».

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, от 21 декабря 2016 года по делу № 06-10.1/91-2016 реклама оптики «Монель», Центра косметологии и имиджа «Золотое яблоко», салона красоты «Дом мадам Ву», размещенная ООО «СМИ 55» на сайте www.newsomsk.ru в спецпроекте «К осени готова», была признана ненадлежащей, нарушающей требования пунктов 4 и 6 части 5 статьи 5; части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, Комиссией Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было принято решение о передаче материалов дела № 06-10.1/91-2016 для возбуждения дела об административном правонарушении.

Дело об административном правонарушении было возбуждено протоколом от 18 января 2017 года № 06-07/08-2017/14.3.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об

административном правонарушении, установлено следующее:

1. В рекламе оптики «Монель» нарушены требования пункта 4 части 5 статьи 5 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

1.1. Согласно пункту 4 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе не допускается использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе [МЕДИЦИНСКИХ УСЛУГ](#), средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников.

В рекламе линз торговой марки «Crizal» в салонах оптики «Монель» использовался образ врача-офтальмолога, что противоречит требованиям пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Указание в тексте рекламы профессии лица и его специализации, приведение в рекламе фамилии, имени, отчества врача или фармацевта подпадают под понятие использования образа медицинского либо фармацевтического работника, поскольку позволяют идентифицировать данное лицо и однозначно определить его в качестве медицинского, фармацевтического работника.

1.2. В соответствии с частью 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, при этом предупреждению должно быть отведено не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

В рекламе линз торговой марки «Crizal», относящихся к офтальмологическим медицинским изделиям в соответствии с Номенклатурной классификации медицинских изделий, утвержденной приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 06.06.2012 № 4н, отсутствовало предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

2. В рекламе услуги по висцеральному массажу Центра косметологии и имиджа «Золотое яблоко» нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона - отсутствовало предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Указанная в данной рекламе услуга в соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27 декабря 2011 года № 1664н, относится к медицинской услуге (раздел 21 класса А – лечение с помощью простых физических воздействий на пациента (массаж, иглорефлексотерапия, мануальная

терапия), следовательно, данная реклама должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

3. В рекламе услуг салона красоты «Дом мадам Ву» (Пантовая бочка, массаж) нарушены требования пунктов 4 и 6 части 5 статьи 5, части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

3.1. В рекламе процедуры «Пантовая бочка» использовался образ врача-физиотерапевта, что противоречит требованиям пункта 4 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку использование в рекламе образа медицинского работника допускается лишь в рекламе [медицинских услуг](#), средств личной гигиены.

3.2. Согласно пункту 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе не допускается указание на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни, объекта рекламирования, за исключением такого указания в рекламе лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий.

Поскольку Пантовая бочка не зарегистрирована как медицинская услуга либо как медицинское изделие, либо как метод профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, указание в рекламе этой процедуры на ее лечебные свойства противоречит требованиям пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

3.3. В рекламе услуги по проведению массажа в салоне красоты «Дом мадам Ву», являющейся медицинской услугой в соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27 декабря 2011 года № 1664н, отсутствовало предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, что противоречит требованиям части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламоатель.

В силу частей 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 6 части 5 статьи 5, частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», несут рекламоатель и рекламодатель.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте АО «РСИЦ», администратором доменного имени (владельцем сайта) <http://newsomsk.ru>

является ООО «СМИ 55».

В Письме ФАС России от 13.09.2012 № АК/29977 указано на то, что поскольку владелец (администратор) сайта осуществляет наполнение данного сайта информацией и обладает правами модератора размещаемой информации, то именно он должен признаваться рекламодателем в случае выявления рекламы, размещенной на данном сайте.

Таким образом, рекламодателем вышеуказанной рекламы на сайте www.newsomsk.ru, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»), является ООО «СМИ 55».

Директором ООО «СМИ 55» является <...> (решение единственного участника ООО «СМИ 55» от 03.06.2016).

В силу примечания к статье 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях совершившие административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, директор ООО «СМИ 55» <...>, имея возможность для соблюдения требований пунктов 4 и 6 части 5 статьи 5; части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», и, не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 и частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, -

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 тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно части 5 статьи 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.

Местом совершения административного правонарушения является место

нахождения рекламораспространителя: г. Омск, ул. Орджоникидзе, 7.

Временем совершения административного правонарушения является период размещения статей на сайте, а именно: 18 октября 2016 года.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-07/08-2017/14.3 был составлен 18.01.2017 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в присутствии защитника <...> (доверенность от 29.12.2016).

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не истекли.

Вина директора ООО «СМИ 55» <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 и частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 06-07/08-2017/14.3.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-07/08-2017/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с общими правилами назначения административного наказания, основанными на принципах справедливости, соразмерности и индивидуализации ответственности, административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с [Кодексом](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем согласно [части 1 статьи 4.4](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, при совершении лицом двух и более административных правонарушений административное наказание назначается за каждое совершенное административное правонарушение.

При этом в силу [части 2 статьи 4.4](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) названного [Кодекса](#) и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

Аналогичная правовая позиция изложена в [пункте 24](#) Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Как следует из материалов дела № 06-07/08-2017/14.3, директором ООО «СМИ 55» <...> совершено одно противоправное действие (распространение рекламного продукта с нарушением требований законодательства о рекламе), содержащее составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя частями статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же должностному лицу.

Таким образом, директор ООО «СМИ 55» <...>, совершив одним действием административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 и частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же должностному лицу, подлежит привлечению к административной ответственности с назначением административного наказания в пределах санкции, предусматривающей назначение более строгого административного наказания, - в соответствии с санкцией части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение <...> установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность директора ООО «СМИ 55» <...> (статья 4.2 КоАП РФ), и обстоятельств, отягчающих административную ответственность <...> (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не усматривается.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПО С Т А Н О В И Л А:

Признать директора ООО «СМИ 55» <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 и частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 10000 (Десять тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен <...> не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока

отсрочки или срока рассрочки.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: УФК по Омской области (Управление федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации 16111626000016000140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе»

Код ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номерах идентификатора начисления и идентификатора плательщика, указанных в верхней части прилагаемых к настоящему постановлению бланков извещения и квитанции.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в [части 1](#) настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо

административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.