

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело

17 августа 2017 года

№06-07/93-2017/14.3

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (...), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 03 августа 2017 года и другие материалы дела, возбужденного в отношении генерального директора Открытого акционерного общества «Производственно-торговое предприятие «Медтехника» (далее – ОАО ПТП «Медтехника») (...),

в присутствии генерального директора ОАО ПТП «Медтехника» (...)

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, от 12 июля 2017 года по делу № 06-06/53-2017 реклама, распространенная ОАО ПТП «Медтехника» в оконных проемах первого этажа здания № 64 по пр. Мира в г. Омске, содержащая в себе информацию и изображение медицинских изделий, была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Одновременно Комиссией Омского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, было принято решение о передаче материалов дела № 06-06/53-2017 уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 5

статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В результате рассмотрения материалов дела установлено следующее.

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистом Омского УФАС России 21.06.2017 был установлен факт распространения в оконных проемах дома № 64 по пр. Мира в г. Омске информации следующего содержания:

- *«Средства реабилитации Ортопедические изделия коляски ходунки костыли трости кресла-туалеты противопролежневые матрасы компрессионный трикотаж бандажи корсеты стельки средства по уходу за лежачими»;*
- *«Приборы для физиотерапии: Дэнас Дарсонваль Витафон Ультратон Геска Алмаг-01»;*
- *«Медицинские инструменты и приборы тонометры глюкометры небулайзеры массажеры облучатели».*

При этом реклама сопровождалась изображениями медицинских изделий, в том числе глюкометра марки «One touch», тонометра марки «Beurer», аппаратов Denas, Дарсонваль, Витафон, Геска.

Согласно информации на режимной вывеске деятельность по указанному адресу осуществляет ОАО ПТП «Медтехника».

В соответствии с [пунктом 1 статьи 3](#) Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Согласно [пункту 2](#) статьи 3 Федерального закона «О рекламе» 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.

[Пункт 3 статьи 3](#) Федерального закона «О рекламе» содержит определение товара, согласно которому товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

[Частью 1 статьи 455](#) Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что товаром по договору купли-продажи могут быть любые

вещи, не изъятые из оборота.

В соответствии [частью 1 статьи 467](#) Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что если по договору купли-продажи передаче подлежат товары в определенном соотношении по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам (ассортимент), продавец обязан передать покупателю товары в ассортименте, согласованном сторонами.

Системный анализ гражданского законодательства Российской Федерации свидетельствует о том, что объектом рекламирования может быть тот товар, предназначенный для продажи и иного введения в гражданский оборот, который можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров.

Соответственно, реклама товара всегда представляет собой информацию о конкретном товаре, который можно индивидуализировать внутри группы однородных товаров.

Согласно письму ФАС России от 24.01.2011 № АК/1829 «...В случае, если в месте нахождения организации будут размещаться конструкции с изображением единиц продукции конкретных видов (с маркировкой, наименованием, товарным знаком или иным обозначениями, позволяющими индивидуализировать конкретного производителя и марку товара), такие изображения будут признаваться рекламой соответствующего товара...».

Информация, распространенная ОАО ПТП «Медтехника», подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом, в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к ОАО ПТП «Медтехника», а также к реализуемым им медицинским изделиям.

В силу пункта 1 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболитического воздействия на организм человека.

Согласно представленной ОАО ПТП «Медтехника» документации глюкометр

марки «One touch» (система контроля уровня сахара в крови «One touch» с элементами питания), аппарат Denas (электростимулятор чрескожный универсальный ДЭНАС), аппарат Дарсонваль (аппарат для дарсонвализации портативный профессиональный), аппарат Витафон (аппарат виброакустического воздействия), тонометр марки «Beurer» (измеритель артериального давления и частоты пульса), аппарат Геска (аппарат светодиодный фототерапевтический портативный с магнитной насадкой), Алмаг-01 (аппарат магнитотерапевтический бегущим импульсным полем) относятся к медицинским изделиям.

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. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

На момент выявления факта распространения вышеуказанной рекламы предупреждение, предусмотренное частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», отсутствовало.

Таким образом, ОАО ПТП «Медтехника», распространив указанную рекламу, нарушило требования 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.

ОАО ПТП «Медтехника» является рекламодателем, т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

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.

Согласно пункту 8.1 Устава ОАО ПТП «Медтехника», утвержденного общим собранием акционеров (протокол собрания № 7 от 02.06.2006), руководство текущей деятельностью общества осуществляется генеральным директором.

Генеральным директором ОАО ПТП «Медтехника» является (...) (выписка из протокола годового общего собрания акционеров ОАО «Производственно-торговое предприятие «Медтехника» за 2016 года).

Таким образом, генеральный директор ОАО ПТП «Медтехника» (...), имея возможность для соблюдения требований 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 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 распространения указанной рекламы: г. Омск, пр. Мира, д. 64.

Временем совершения административных правонарушений является дата фиксации распространения рекламы, а именно: 21.06.2017.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-07/93-2017/14.3 был составлен 03 августа 2017 года уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в присутствии генерального директора ОАО ПТП «Медтехника» (...).

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 генерального директора ОАО ПТП «Медтехника» (...) в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 06-07/93-2017/14.3.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-07/93-2017/14.3, 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.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение директором ОАО ПТП «Медтехника» (...) 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 генерального директора ОАО ПТП «Медтехника» (...) (статья 4.2 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.

В качестве обстоятельства, отягчающего административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ), должностным лицом, рассматривающим дело № 06-07/93-2017/14.3, признан тот факт, что ранее генеральный директор ОАО ПТП «Медтехника» (...) привлекался к административной ответственности за совершение однородного административного правонарушения постановлением Омского УФАС России от 01.06.2017 по делу об административном правонарушении № 06-07/62-2017/14.3.

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

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать генерального директора ОАО ПТП «Медтехника» (...) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 12000 (Двенадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен генеральным директором ОАО ПТП «Медтехника» (...) 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 по делу № 06-07/93-2017/14.3.

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.