

ООО «Оправа»

(Салон оптики «Оправа»)

450097, Республика Башкортостан,

г. Уфа, ул. Казанская, д. 14

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу об административном правонарушении №002/04/14.3-2806/2020

28.10.2020г.

г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Башкортостанского УФАС России – заместитель начальника отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...> рассмотрев материалы дела № 002/05/24-2351/2020, материалы административного дела №002/04/14.3-2806/2020, в отношении ООО «Оправа» (Республика Башкортостан, г.Уфа, ул. Казанская, д.14, ОГРН: 1160280102476, ИНН: 0278920392) (права и обязанности разъяснены) (права и обязанности разъяснены),

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.

Башкортостанским УФАС России в рамках осуществления своих полномочий по государственному надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе выявлена информация следующего содержания:

(напротив входной группы дома по ул. Ленина, 26 выходящей на ул. Коммунистическая; на окне дома расположенного по адресу ул. Ленина, 26; на пересечении ул. Коммунистическая и Ленина).

Исходя из объекта рекламирования, его расположения и места коммерческой деятельности хозяйствующего субъекта, установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем является ООО «Оправа» (салон оптики «Оправа»).

Указанная информация имеет признаки нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

31.08.2020 года УФАС по РБ вынесено определение о возбуждении дела № 002/05/24-2351/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 14.09.2020 года.

14.09.2020 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе представитель ООО «Оправа» не присутствовал, запрошенные документы представлены не были. Комиссия определила отложить рассмотрение дела № 002/05/24-2351/2020 на 25.09.2020 года, документы запросить повторно.

15.09.2020 года посредством почтовой связи представлены запрошенные сведения (документы и материалы) (вх. № 17324 от 15.09.2020).

25.09.2020 года посредством почтовой связи дополнительно представлены запрошенные документы и материалы.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия

приходит к выводу, что реклама:

(напротив входной группы дома по ул. Ленина, 26 выходящей на ул. Коммунистическая; на окне дома расположенного по адресу ул. Ленина, 26; на пересечении ул. Коммунистическая и Ленина)

нарушает часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 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.

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.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками: распространена наружным способом с использованием штендеров и вывески; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности (товар и услуги, реализуемые оптикой - «Оправа»); объектом рекламирования выступает товар (услуги) («очки для взрослых», «контактные линзы», «диагностика» и т.д.) реализуемые оптикой; целью распространения рекламы является увеличение спроса на рекламируемый товар.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 7 статьи 24 ФЗ «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). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Указанная норма требует включать в содержание рекламы лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий один из видов предупреждения:

- о наличии противопоказаний к их применению и использованию;
- о необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования;
- о необходимости получения консультации специалистов.

При этом в зависимости от вида объекта рекламирования рекламодатель самостоятельно вправе определить, какой из этих видов предупреждения использовать в рекламе (Письмо ФАС России от 22.06.2020 N ДФ/52241/20).

Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» установлено понятие медицинской услуги, диагностики и медицинского изделия:

- медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс

медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение;

- диагностика - комплекс медицинских вмешательств, направленных на распознавание состояний или установление факта наличия либо отсутствия заболеваний, осуществляемых посредством сбора и анализа жалоб пациента, данных его анамнеза и осмотра, проведения лабораторных, инструментальных, патолого-анатомических и иных исследований в целях определения диагноза, выбора мероприятий по лечению пациента и (или) контроля за осуществлением этих мероприятий;

- 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.

В соответствии с приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 г. № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам в частности относятся:

- подбор очковой коррекции зрения (A23.26.001);

- подбор контактной коррекции зрения (A23.26.002);

- комплекс исследований для диагностики нарушения зрения (B03.029.001).

Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 06.06.2012 № 4н «Об утверждении номенклатурной классификации медицинских изделий» утверждена номенклатурная классификация

медицинских изделий по видам к которым в частности относятся:

- линзы контактные и сопутствующие изделия (11.9)

- линзы очковые и сопутствующие изделия (11.10)

Рассматриваемая реклама не содержит пометки о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Таким образом, содержание указанной рекламы нарушает требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу пункта 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В материалы дела представлен, в том числе договор аренды нежилого помещения № 1 от 01.05.2019 года из которого следует, что ИП <...> («Арендодатель») передает, а ООО «Оправа» («Арендатор») принимает в аренду без права выкупа нежилое помещение по адресу: г. Уфа, Кировский район, ул. Ленина, 26.

Также в материалы дела представлена лицензия № ЛО-02-01-007824 от 25.06.2020 года на осуществление медицинской деятельности ООО «Оправа» по адресу: г. Уфа, Кировский район, ул. Ленина, д. 26.

Таким образом, ООО «Оправа» является рекламодателем данной рекламы, лицом, в чьих интересах было осуществлено распространение и размещение данной рекламы, а также лицом, осуществившем распространение рекламы, то есть рекламодателем.

ООО «Оправа» были представлены письменные пояснения по факту, послужившему основанием для возбуждения настоящего дела (вх. № 18237 от 25.09.2020) в которых в частности сообщается: «Рекламный

материал на окне и штендере ошибочно был размещен в старом формате в следствии халатности работника салона оптики. Вместо нового рекламного материала со сносками «Имеются противопоказания необходимо проконсультироваться со специалистом» на обозрение выставлен рекламный материал без этих сносок».

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Согласно пункту 47 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Оправа» не выдавать, так как на заседание Комиссии были представлены доказательства устранения правонарушения (вх. № 18237 от 25.09.2020).

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 25.09.2020 года.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, УФАС по РБ в адрес ООО

«Оправа» было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении (исх. № 6/11531 от 21.08.2020). Назначена дата для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении – 14.10.2020 года в 14ч. 30мин.

28.09.2020 года от ООО «Оправа» посредством электронной почты поступило ходатайство о составлении протокола и направлении копии протокола по почте по адресу: г.Уфа, ул.Казанская, 114, кв. 158 и на электронную почту 1oprava@mail.ru (вх. № 16858 от 28.09.2020).

14.10.2020 года поступившее ходатайство ООО «Оправа» удовлетворено В отношении ООО «Оправа» составлен протокол № 002/04/14.3-2806/2020 об административном правонарушении.

28.10.2020г. от ООО «Оправа» поступили документы подтверждающие получение протокола №002/04/14.3-2806/2020 (вх. №20450 от 28.10.2020г.). Ходатайств о рассмотрении дела в присутствии представителя Общества не поступало.

Дело рассмотрено в отсутствие представителя ООО «Оправа» на основании ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ.

Событие административного правонарушения вменяемое ООО «Оправа» выражается в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

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 – ООО «Оправа» (Республика Башкортостан, г.Уфа, ул. Казанская, д.14, ОГРН: 1160280102476, ИНН: 0278920392).

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 ООО «Оправа» 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 – г. Уфа, Республика Башкортостан, ул. Ленина, 26.

Время совершения административного правонарушения – 31.08.2020 года.

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.

Состав административного правонарушения, предусмотренного ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

В силу ч.3 ст. 4.1 при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

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 – ЮЭ9965-20-10266417 от 23.10.2020г ООО «Оправа» относится к категории субъекта малого и среднего предпринимательства – микропредприятие.

Согласно статье 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

ООО «Оправа» к административной ответственности по статье 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее (в течение срока, установленного статьей 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях) не привлекалась. Соответственно юридическое лицо можно считать впервые совершившим административное правонарушение.

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 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч.5 ст.14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Оправа» (Республика Башкортостан, г.Уфа, ул. Казанская, д.14, ОГРН: 1160280102476, ИНН: 0278920392), 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 судьбе, 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.

Временно исполняющий
обязанности заместителя
руководителя

<...>