

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания
по делу № 033/04/14.3-425/2021 об административном правонарушении

22 июня 2020 года

г. Владимир

Я, заместитель руководителя Владимирского УФАС России Ш, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-425/2021, возбужденного 09 июня 2021 протоколом по делу об административном правонарушении в отношении ИП О. (ИНН *****) в связи с нарушением Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе», образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП – нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

Владимирским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 033/04/14.3-425/2021 в отношении ИП О. по факту нарушения требований ч.7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении в газете «Новый город Александров» в номере 43 (289) от 02 декабря 2020г на стр.10 рекламного объявления о лечении глаз по полису ОМС в клинике «Открытие», не соответствующей ФЗ «О рекламе», поскольку в данном рекламном объявлении отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских товаров и услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов., ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении от 27.04.2021 №02/2300-мсв с указанием даты, времени и места составления протокола об административном правонарушении направлено ИП О. (почтовое отправление с идентификатором *****).

Согласно протоколу об административном правонарушении от 09.06.2021 составленного в отсутствие ИП О., заявившего ходатайство о составлении протокола в его отсутствие (вх. № 4382 от 08.06.2021)., ИП О. вменяется совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ. Копия протокола с указанием даты, времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-425/2021 направлена ИП О. почтовым отправлением.

Определением от 10.06.2021 № 02/3169-мсв рассмотрение дела об административном правонарушении назначено на 22.06.2021 на 10 часов 00 минут. Согласно отчета об отслеживании почтового отправления с идентификатором ***** , отправление возвращено отправителю в связи с истечением срока хранения почтового отправления.

Таким образом, на момент рассмотрения дела № 033/04/14.3-425/2021 об административном правонарушении лицо, привлекаемое к административной ответственности, извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Событие административного правонарушения установлено решением Комиссии Владимирского УФАС России по делу о нарушении рекламного законодательства № 033/05/24-140/2020 от 18.03.2021г. и выразилось в следующем.

Владимирское УФАС России в процессе осуществления государственной функции по контролю за соблюдением норм Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») установило факт размещения в газете «Новый город Александров» в номере 43 (289) от 02 декабря 2020г на стр.10 рекламного объявления о лечении глаз по полису ОМС в клинике «Открытие», не соответствующей ФЗ «О рекламе», поскольку в данном рекламном объявлении отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских товаров и услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Факт распространения указанного рекламного объявления подтвержден имеющимися в распоряжении Владимирского УФАС материалами – в печатном выпуске газеты «Новый город Александров» №43 (289) от 02 декабря 2020г, где спорное рекламное объявление располагается на стр.10.

Также, согласно ответа редакции газеты «Новый город Александров» на запрос Владимирского УФАС от 20.01.2021 №02/233-мсв, 27.11.2020 на официальную электронную почту reklama-nga@yandex.ru пришла заявка на размещение рекламной статьи от клиники микрохирургии глаза «Открытие» (info@eyeopen.ru), заявка на размещение рекламы была принята в работу, в этот же день был полностью согласован макет на размещение и выставлен счет на оплату №181 от 27.11.2020, счет был полностью оплачен рекламодателем (платежное поручение №580).

По указанному факту распространения рекламы 26 февраля 2021 года Управлением было возбуждено производство по делу № 033/05/24-140/2020 в отношении ООО «ЦМГ Подмосковье» (ИНН 5042151674, ОГРН 1195081042750, адрес: 141304, Московская область, Сергиев Посад город, проспект Красной Армии, дом 74, помещение 5) как рекламодателя, редакции газеты «Новый город Александров» (601650, Владимирская область, г. Александров, ул. Ленина, д. 13/7, оф. 907, Свидетельство о регистрации СМИ ПИ №ТУ33-00356 от 31.03.2014, учредитель ИП О.) как рекламораспространителя, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, о чем вынесено определение № 02/974-мсв от 26.02.2021 и назначена дата рассмотрения дела на 18 марта 2021 года.

До времени рассмотрения дела в Управление Федеральной антимонопольной службы поступили письменные пояснения ООО «ЦМГ Подмосковье»(вх. № 1779 от 16.03.2021). В заседании Комиссии представителями организации поддержана позиция, изложенная в данных пояснениях, а также отмечено, что организация включена в реестр организаций, оказывающих медицинские услуги в рамках системы ОМС, обратились в редакцию газеты «Новый город Александров» с целью дать информационную статью о возможности лечения глаз в рамках данной системы. Понимание необходимости указания предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских товаров и услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов отсутствовала, поскольку ООО «ЦМГ Подмосковье» является медицинской организацией, в редакцию была предоставлена лицензия на осуществление медицинской деятельности. При размещении объявления доверились рекламораспространителю и его осведомленности о содержании законодательства о рекламе. Факт нарушения законодательства о рекламе признается.

До времени рассмотрения дела в адрес Владимирского УФАС России поступили письменные пояснения учредителя газеты ИП О., поддержанные представителем редакции газеты «Новый город Александров». Также отмечено, что поскольку рекламируемые услуги оказываются специалистами, посчитали, что предупреждение и наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских товаров услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов не обязательно указывать. Статья размещена на правах рекламы. Нарушение законодательства о рекламе признается.

Исследовав материалы дела № 033/05/24-140/2021, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» рекламой признается 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 или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом объектом рекламирования назван товар - продукт деятельности, в том числе работа, услуга, предназначенные для продажи, обмена или иного введения в оборот, средство его индивидуализации, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятия, на привлечение, к которым направлена реклама.

Информация, размещенная на рекламном объявлении в газете «Новый город Александров» в номере 43 (289) от 02 декабря 2020г на стр.10, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует

строго заданные цели информирования: продвижение товара, призвана формировать и поддерживать интерес к товарам, предоставляемым хозяйствующими субъектами, указанными в объявлениях.

Объектом рекламирования в данном случае являются медицинские услуги.

В соответствии с номенклатурой медицинских услуг, (утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13.10.2017 N 804н, действует с 01.01.2018 г.) услуги-

A16.26.093.002- Факоэмульсификация с имплантацией интраокулярной линзы

A16.26.094 - Имплантация интраокулярной линзы;

Следовательно, рассматриваемая реклама является рекламой медицинских услуг.

Медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение (Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации").

В соответствии с частью 7 статьи 24 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). 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.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

В рассматриваемой рекламе отсутствует предупреждение о противопоказании рекламируемой медицинской услуги и необходимости получения консультации специалистов.

Таким образом, в рекламном объявлении, размещенном в газете «Новый город Александров» в номере 43 (289) от 02 декабря 2020г на стр.10 о лечении глаз по полису ОМС в клинике «Открытие», содержится нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», поскольку 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 с частью 6 статьи 38 ФЗ "О рекламе" ответственность за нарушение требований части 7 статьи 24 закона несет рекламодатель и рекламораспространитель.

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ч. 5 ст. 3 Закон "О рекламе").

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ч. 7 ст. 3 Закон "О рекламе").

Исходя из имеющихся у антимонопольного органа материалов следует, что рекламодателем является ООО «ЦМГ Подмосковье» (ИНН 5042151674, ОГРН 1195081042750, адрес: 141304, Московская область, Сергиев Посад город, проспект Красной Армии, дом 74, помещение 5), рекламораспространителем является редакция газеты «Новый город Александров» (601650,

Владимирская область, г. Александров, ул. Ленина, д. 13/7, оф. 907, Свидетельство о регистрации СМИ ПИ №ТУ33-00356 от 31.03.2014, учредитель ИП О.)

Исходя из изложенного, Комиссия пришла к выводу о ненадлежащем характере рекламного объявления, размещенного в газете «Новый город Александров» в номере 43 (289) от 02 декабря 2020г на стр.10 о лечении глаз по полису ОМС в клинике «Открытие», поскольку в данном рекламном объявлении отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских товаров и услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов в нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Распространение ненадлежащей рекламы образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 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.

Указанные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что противоправные действия ИП О. образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьей 14.3 КоАП РФ – нарушение рекламодателем законодательства РФ о рекламе.

Согласно п. 1 ст. 2.5 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Место совершения административного правонарушения: Владимирская область, г.Александров.

Время совершения административного правонарушения 02.12.2020г.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Состав административного правонарушения по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, совершенного ИП О., образуют:

- объект административного правонарушения – установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;

- объективная сторона административного правонарушения - распространение рекламного объявления в отсутствие предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских товаров и услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов в нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе»;

- субъект административного правонарушения - ИП О. (ИНН *****).

- субъективная сторона административного правонарушения – виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП О. имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ИП О.. Кроме того, имелись основания для составления постановления о возбуждении производства по делу об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава

административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

В соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ 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.

Смягчающими обстоятельствами, выявленными при рассмотрении дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-425/2021, является привлечение ИП О. к административной ответственности по ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-425/2021 выявлены основания для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ, а именно принадлежность ИП О. к числу субъектов малого и среднего предпринимательства.

Дополнительно должностным лицом был исследован вопрос о малозначительности.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно пункту 21 Постановления Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Согласно п. 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 №10 « о некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Действия ИП О. содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении лица к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе. Несоответствие спорной рекламы требованиям законодательства нарушает права и законные интересы потребителей на получение надлежащей информации.

Владимирское УФАС России, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, приходит к выводу, что совершенное правонарушение несет существенную угрозу правоохраняемым отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным

Срок давности привлечения юридического лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП РФ, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, гарантий, предусмотренных КоАП РФ, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

С учетом установленных обстоятельств ИП О. виновен в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, так как данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению требований законодательства о рекламе, при отсутствии к тому чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств.

Определяя степень ответственности ИП О., с учетом фактических обстоятельств совершения административного правонарушения, отсутствия отягчающих обстоятельств, считаю возможным заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение..

Постановление по делу об административном правонарушении № 033/04/14.3-425/2021 вынесено в присутствии ИП О..

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 5 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, статьями 24, 33, 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ИП О. (*****) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде **предупреждения.**

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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

Ш