

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания
по делу № 033/04/14.3-738/2020 об административном правонарушении

13 октября 2020 года

г. Владимир

Я, руководитель Владимирского УФАС России П, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-738/2020, возбужденного 29 сентября 2020 протоколом по делу об административном правонарушении в отношении должностного лица - главного редактора газеты «Ковровская неделя» П 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,

УСТАНОВИЛ:

Владимирским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 033/04/14.3-738/2020 в отношении должностного лица главного редактора газеты «Ковровская неделя» П по факту нарушения требований ч.7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении в газете «Ковровская неделя» №26 от 10 апреля 2020 года на стр. 24 рекламного объявления следующего содержания: « Стоматология ЭВРИКА ...г.Ковров, пр-т Ленина,37 тел. 3-50-75...ЛО-33-01-001420 от 20.12.2013г. ЛО-33-01-001683...Исправление прикуса, выравнивание зубов у детей и взрослых. Врач- ортодонт З. *****...Протезирование и лечение зубов. Врач – стоматолог З. *****... Мы вернем Вам улыбку», в котором 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 06.08.2020 №02/3679-мсв с указанием даты, времени и места составления протокола об административном правонарушении направлено П и получено лично 13.08.2020 (уведомление о вручении почтового отправления с идентификатором 800808541431808).

Согласно протоколу об административном правонарушении от 29.09.2020 составленного в отсутствие должностного лица главного редактора газеты «Ковровская неделя» П, должностному лицу П. 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 № 033/04/14.3-738/2020 направлена П почтовым отправлением.

Определением от 29.09.2020 № 02/4669-мсв рассмотрение дела об административном правонарушении назначено на 13.10.2020 на 10 часов 00 минут. Согласно отчета об отслеживании почтового отправления с идентификатором 80095352519979, отправление возвращено отправителю в связи с истечением срока хранения почтового отправления.

Таким образом, на момент рассмотрения дела № 033/04/14.3-738/2020 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 от 28.07.2020г. по делу о нарушении рекламного законодательства № 033/05/24-594/2020 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 «Ковровская неделя» №26 от 10 апреля 2020 года на стр. 24 следующего содержания « Стоматология ЭВРИКА ...г.Ковров, пр-т

Ленина,37 тел. 3-50-75...ЛО-33-01-001420 от 20.12.2013г. ЛО-33-01-001683...Исправление прикуса, выравнивание зубов у детей и взрослых. Врач- ортодонт З. *****...Протезирование и лечение зубов. Врач – стоматолог З. *****... Мы вернем Вам улыбку», 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 «Ковровская неделя» №26 от 10 апреля 2020 года, где спорное рекламное объявление располагается на стр.24.

Также, согласно ответа редакции газеты «Ковровская неделя» на запрос Владимирского УФАС от 22.05.2020 №02/2309-мсв, основанием распространения спорного рекламного объявления выступает Договор №12 от 15.01.2020. В соответствии с данным Договором, Исполнитель обязуется разместить в газете «Ковровская неделя» рекламный материал, а рекламодатель оплачивает размещение рекламного материала.

По указанному факту распространения рекламы 20 декабря 2019 года Управлением было возбуждено производство по делу № 033/05/24-594/2020 в отношении ИП З. как рекламодателя, учредителя газеты «Ковровская неделя» МУП «Первомайский рынок» (601902, Владимирская область, г. Ковров, ул. Дегтярева, д. 136, корп. А, ИНН 3305034708, ОГРН 1033302208378) как рекламодателя, по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, о чем вынесено определение № 02/2950-мсв от 26.06.2020 и назначена дата рассмотрения дела на 26 июля 2020 года.

На рассмотрении дела 26.07.2020 представитель редакции газеты «Ковровская неделя» представил документы и письменные пояснения по факту размещения в газете «Ковровская неделя» №26 от 10 апреля 2020 года на стр. 24 рекламной статьи следующего содержания «Стоматология ЭВРИКА ...г.Ковров, пр-т Ленина,37 тел. 3-50-75...ЛО-33-01-001420 от 20.12.2013г. ЛО-33-01-001683...Исправление прикуса, выравнивание зубов у детей и взрослых. Врач- ортодонт З. *****...Протезирование и лечение зубов. Врач – стоматолог З. *****... Мы вернем Вам улыбку». Было сообщено, что рекламное объявление размещалось в газете «Ковровская неделя», рекламный блок был представлен в заявке без необходимых сведений, предусмотренных законодательством о рекламе. Заявка была подписана рекламодателем и направлена в адрес Владимирского УФАС России. При отсутствии должной осмотрительности редакции спорное рекламное объявление было допущено в печать. Нарушение законодательства о рекламе признается.

ИП З. пояснила, что 15.01.2020 между ИП З. и МУП «Первомайский рынок» как учредителем газеты «Ковровская неделя» был заключен договор №12 на рекламно – информационное обслуживание. Далее между сторонами были обсуждены все детали, оформлена заявка и произведена оплата услуг по договору. Также ИП З. отметила, что осведомлена о необходимости размещать информацию о предупреждении о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских товаров и услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению. Также ИП З. отметила, что макет рекламного объявления для согласования предоставлен не был, о допущенной редакцией ошибке не была осведомлена.

Исследовав материалы дела № 033/05/24-594/2020, 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 «Ковровская неделя» №26 от 10 апреля 2020 года на стр. 24, 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-

A16.07.006 - Протезирование зуба с использованием имплантата;

A16.07.023 - Протезирование зубов полными съемными пластиночными протезами являются медицинскими услугами;

A16.07.021 - Коррекция прикуса с использованием съемных и несъемных ортопедических конструкций;

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.

Довод ИП З. об отсутствии согласования ею макета рекламного объявления Комиссия считает подлежащим отклонению, поскольку в составе пояснений редакции газеты «Ковровская неделя» от 08.06.2020 (вх. № 4052) была представлена заверенная копия заявки на публикацию рекламного объявления, не содержащего необходимых сведений в соответствии с законодательством о рекламе, и подписанная ИП З..

Таким образом, в рекламном объявлении, размещенном в газете «Ковровская неделя» №26 от 10 апреля 2020 года на стр. 24 следующего содержания « Стоматология ЭВРИКА ...г.Ковров, пр-т Ленина,37 тел. 3-50-75...ЛО-33-01-001420 от 20.12.2013г. ЛО-33-01-001683...Исправление прикуса, выравнивание зубов у детей и взрослых. Врач- ортодонт З. *****...Протезирование и лечение зубов. Врач – стоматолог З. *****... Мы вернем Вам улыбку», содержится нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе»

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 рекламораспространителем является редакция газеты «Ковровская неделя» (почтовый адрес: Владимирская область, г. Ковров, пр-кт Ленина, д. 37, учредитель газеты «Ковровская неделя» МУП «Первомайский рынок» (601902, Владимирская область, г. Ковров, ул. Дегтярева, д. 136, корп. А, ИНН 3305034708, ОГРН 1033302208378).

Исходя из изложенного, Комиссия пришла к выводу о ненадлежащем характере рекламного объявления, размещенного в газете «Ковровская неделя» №26 от 10 апреля 2020 года на стр. 24 следующего содержания « Стоматология ЭВРИКА ...г.Ковров, пр-т Ленина,37 тел. 3-50-75...ЛО-33-01-001420 от 20.12.2013г. ЛО-33-01-001683...Исправление прикуса, выравнивание зубов у детей и взрослых. Врач- ортодонт З. ***** ...Протезирование и лечение зубов. Врач – стоматолог З. ***** ... Мы вернем Вам улыбку», 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

В ходе рассмотрения дела установлено, что лицом, ответственным за распространение ненадлежащего рекламного объявления выступает главный редактор газеты «Ковровская неделя» П.

В соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей

Указанные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что противоправные действия должностного лица главного редактора газеты «Ковровская неделя» П. образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 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.Ковров.

Время совершения административного правонарушения: 10.04.2020.

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 должностным лицом П., 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 - должностное лицо - главный редактор газеты «Ковровская неделя» П

- субъективная сторона административного правонарушения – виновное совершение административного правонарушения, так как у должностного лица - главного редактора газеты «Ковровская неделя» П 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 должностным лицом - главным редактором газеты «Ковровская неделя» П. 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 № 033/04/14.3-738/2020, является привлечение главного редактора газеты «Ковровская неделя» П 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 № 033/04/14.3-738/2020 не выявлены основания для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ.

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 должностного лица главного редактора газеты «Ковровская неделя» П 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 охраняемым 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 должностное лицо – главный редактор газеты «Ковровская неделя» П виновно 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 должностного лица главного редактора газеты «Ковровская неделя» П, с учетом фактических обстоятельств совершения административного правонарушения, отсутствия отягчающих обстоятельств, считаю возможным назначить административное наказание в виде административного штрафа в размере минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ..

Постановление по делу об административном правонарушении № 033/04/14.3-738/2020 вынесено присутствии должностного лица главного редактора газеты «Ковровская неделя» П.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 4.1, 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 18, 33, 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо- главного редактора газеты «Ковровская неделя» П виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде **административного штрафа в размере 10 000 (десять тысяч) рублей.**

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.

Руководитель управления

П