

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания
по делу № 033/04/14.3-126/2020 об административном правонарушении

06 мая 2020 года

г. Владимир

Я, заместитель руководителя Владимирского УФАС России Ш., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-126/2020, возбужденного по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении ИП П. (***** г.р., паспорт гражданина РФ *****, выдан *****, код подразделения *****, зарегистрирована по адресу: *****, ИНН *****),

УСТАНОВИЛА:

Владимирским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 033/04/14.3-126/2020 в отношении ИП П. по факту нарушения требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в отсутствии предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских товаров и услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов в рекламном объявлении, размещенном в газете «Доверие», выпуск № 80 (11660) от 11 октября 2019 г. стр.8 рекламное объявление следующего содержания: « ОПТИКА Мы открылись...-подбор и изготовление очков любой сложности, -медицинские оправы, -солнцезащитные очки, - контактные линзы...КОМПЬЮТЕРНАЯ ДИАГНОСТИКА ЗРЕНИЯ, - современное оборудование БЕСПЛАТНАЯ ПРОВЕРКА ЗРЕНИЯ* при заказе очков. Г. Собинка, ул. Димитрова, д. 24И, 1-й этаж ТЦ «ПАНОРАМА». Тел. 8(985) 869-00-05)», 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 27.02.2020 №02/879-мсв с указанием даты, времени и места составления протокола об административном правонарушении направлено ИП П.

Согласно протоколу об административном правонарушении от 23.03.2020 составленного в отсутствие ИП П., заявившей ходатайство о составлении протокола об административном правонарушении в ее отсутствие (вх. №1879 от 17.03.2020 ИП 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 № 033/04/14.3-126/2020 направлена ИП П. заказным почтовым отправлением.

ИП П. было заявлено ходатайство (вх. № 3060 от 29.04.2020) о рассмотрении дела об административном нарушении № 033/04/14.3-126/2020 в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство об административном правонарушении..

Таким образом, на момент рассмотрения дела № 033/04/14.3-126/2020 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 27.01.2020г. по делу о нарушении рекламного законодательства № 033/05/24-1338/2019 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 «Доверие», выпуск № 80 (11660) от 11 октября 2019 г. стр.8 рекламное объявление следующего содержания: «ОПТИКА Мы открылись...-подбор и изготовление очков любой сложности, -медицинские оправы, -солнцезащитные очки, - контактные линзы...КОМПЬЮТЕРНАЯ ДИАГНОСТИКА ЗРЕНИЯ, - современное оборудование БЕСПЛАТНАЯ ПРОВЕРКА ЗРЕНИЯ* при заказе очков. Г. Собинка, ул. Димитрова, д. 24И, 1-й этаж ТЦ «ПАНОРАМА». Тел. 8(985) 869-00-05)», не соответствующего 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 «Доверие», выпуск № 80 (11660) от 11 октября 2019 г. спорное рекламное объявление располагается на стр.8.

Также, согласно ответа редакции газеты «Доверие» на запрос Владимирского УФАС от 11.12.2019 №05/5938-мсв, основанием распространения спорного рекламного объявления выступает заявка рекламодателя ИП П. (ИНН *****), факт оплаты размещения рекламного объявления подтверждается кассовым чеком №3 от 08.10.2019..

По указанному факту распространения рекламы 26 декабря 2019 года Управлением было возбуждено производство по делу № 033/05/24-1338/2019 в отношении ИП П. (***** г.р., паспорт гражданина РФ *****, выдан *****, код подразделения *****, зарегистрирована по адресу: *****, ИНН *****) как рекламодателя, Редакции газеты «Доверие» (адрес: 601203, г. Собинка, ул. Димитрова, д. 20, оф.4, свидетельство о регистрации ПИ №ТУ33-00311 от 01.07.2013). как рекламодателя, Редакции газеты «Доверие» (адрес: 601203, г. Собинка, ул. Димитрова, д. 20, оф.4, свидетельство о регистрации ПИ №ТУ33-00311 от 01.07.2013). как рекламодателя, о чем вынесено определение и назначена дата рассмотрения дела на 24 января 2019 года.

На рассмотрении дела представитель ИП П. представила документы и пояснения по факту размещения в газете «Доверие», выпуск № 80 (11660) от 11 октября 2019 г. стр.8 рекламное объявление следующего содержания: «ОПТИКА Мы открылись...-подбор и изготовление очков любой сложности, -медицинские оправы, -солнцезащитные очки, - контактные линзы...КОМПЬЮТЕРНАЯ ДИАГНОСТИКА ЗРЕНИЯ, - современное оборудование БЕСПЛАТНАЯ ПРОВЕРКА ЗРЕНИЯ* при заказе очков. Г. Собинка, ул. Димитрова, д. 24И, 1-й этаж ТЦ «ПАНОРАМА». Тел. 8(985) 869-00-05)». ИП П сообщила, что в октябре 2019 года обратилась в печатное издание газеты «Доверие» с целью публикации рекламного сообщения, направив в адрес редакции газеты «Доверие» макет рекламного сообщения. При приеме сообщения рекламодатель (газета «Доверие») одобрил рекламное сообщение, каких – либо замечаний с его стороны не последовало, была произведена оплата за услугу. ИП П. пояснила, что в настоящий момент магазин «Оптика» предоставляет следующий перечень услуг: продажа готовых очков, оправ, аксессуаров. Было указано, что размещение рекламного сообщения в газете «Доверие» носило разовый характер, в связи с чем договор на оказание рекламных услуг не заключался. По факту вменяемого нарушения ИП П. пояснила, что в данном случае полагалась на знание законодательства Российской Федерации о рекламе рекламодателем. Было также указано, что нарушение законодательства о рекламе допущено впервые.

Комиссией были исследованы письменные пояснения, представленные по факту вменяемого нарушения главным редактором газеты «Доверие» З. З. пояснил, что признает факт совершения вменяемого нарушения. Было сообщено, что отсутствие предупреждения

о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских товаров и услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов в рекламном модуле «Оптика» произошло по причине технической ошибки при верстке газеты. Указано, что с ответственным работником проведен необходимый инструктаж по соблюдению Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе». Также, было указано, что рекламный модуль был опубликован единожды, в связи с чем договора на размещение рекламного сообщения не заключалось.

Исследовав материалы дела №033/05/24-1316/2019, 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 «Доверие», выпуск № 80 (11660) от 11 октября 2019 г. стр.8, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: распространена посредством размещения в периодическом печатном средстве массовой информации - газете «Доверие», 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. (магазину «Оптика» в г. Собинка и реализуемым им медицинским изделиям).

Объектом рекламирования в данном случае являются медицинские изделия.

Согласно [статье 2](#) Федерального закона от 21.11.2011 N 323 "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 метаболического воздействия на организм человека. Медицинские изделия могут признаваться взаимозаменяемыми, если они сравнимы по функциональному назначению, качественным и техническим характеристикам и способны заменить друг друга.

Согласно номенклатуре медицинских изделий, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 06.06.2012 г. N 4н к медицинским изделиям относятся:

- Линзы контактные и сопутствующие изделия (11.09);
- Линзы очковые и сопутствующие изделия (11.10).

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-

А23.26.001 -Подбор очковой коррекции зрения
А23.26.002-Подбор контактной коррекции зрения
являются медицинскими услугами.

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").

Следовательно, рассматриваемая реклама является рекламой медицинских изделий и медицинских услуг.

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 «Доверие», выпуск № 80 (11660) от 11 октября 2019 г. стр.8 рекламное объявление следующего содержания: «ОПТИКА Мы открылись...-подбор и изготовление очков любой сложности, -медицинские оправы, -солнцезащитные очки, - контактные линзы...КОМПЬЮТЕРНАЯ ДИАГНОСТИКА ЗРЕНИЯ, - современное оборудование БЕСПЛАТНАЯ ПРОВЕРКА ЗРЕНИЯ* при заказе очков. Г. Собинка, ул. Димитрова, д. 24И, 1-й этаж ТЦ «ПАНОРАМА». Тел. 8(985) 869-00-05)», содержится нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе»

На основании вышеизложенного, рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения ИП П., Комиссия Владимирского УФАС России установила факт нарушения ИП П требований [части 7 статьи 24](#) ФЗ «О рекламе», выразившийся в отсутствии в рекламных объявлениях предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских товаров и услуг, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Ответственность за нарушение требований, установленных ст. 24 ФЗ «О рекламе» в соответствии с ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» возложена на рекламодателя.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель- изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из имеющихся у антимонопольного органа материалов следует, что рекламодателем является ИП П. (***** г.р., паспорт гражданина РФ *****, выдан *****, код подразделения *****, зарегистрирована по адресу: *****, ИНН *****)

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 П. 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. Собинка.

Время совершения административного правонарушения: 11.10.2019.

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 Поспеловой Л.В., образуют:

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

- объективная сторона административного правонарушения - отсутствие указания в рекламных объявлениях предупреждения 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 П;

- субъективная сторона административного правонарушения – виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП 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 ИП П. Кроме того, имелись основания для составления протокола 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 № 033/04/14.3-126/2020, является привлечение ИП П.В к административной ответственности 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 № 033/04/14.3-126/2020 выявлены основания для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ, а именно факт принадлежности ИП П 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 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 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 истёк.

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 П виновно в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, так как данным юридическим 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 П, с учетом фактических обстоятельств совершения административного правонарушения, отсутствия отягчающих обстоятельств, руководствуясь ст. 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным заменить административное наказание в виде административного штрафа предупреждением.

Постановление по делу об административном правонарушении № 033/04/14.3-86/2020 вынесено в отсутствие ИП П

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 2 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, статьями 14, 33, 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ИП П. (***** г.р., паспорт гражданина РФ *****, выдан *****, код подразделения *****, зарегистрирована по адресу: *****, ИНН *****) виновной 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.