

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 60р-17/79-04-16р

об административном правонарушении

«26» сентября 2017 г.

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол № 60р-17/79-04-16р от 23.05.2017 г., составленный начальником отдела финансовых рынков и рекламы Кировского УФАС России <...> в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя <...> (<...>) по факту нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 79/04-16р (резолютивная часть решения оглашена 22 февраля 2016 г., в полном объеме решение изготовлено 13 марта 2017 г.) признана ненадлежащей реклама: *«Очки оптические, солнцезащитные (проверка на ультрафиолет), компьютерные, для водителей, тренажеры для глаз, футляры, аксессуары для очков»*, размещенная на фасаде здания по адресу: г. Киров, <...>, поскольку нарушает требования ч.7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Решением установлено, что ИП <...>, являясь лицом, определившим объект рекламирования и распространившим рекламу, является рекламодателем и рекламораспространителем по смыслу Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства РФ о рекламе, в соответствии со статьей 33 Федерального закона «О рекламе», Кировским УФАС России было установлено, что, на фасаде здания по адресу: г. Киров, <...>, размещена информация следующего содержания: *«Очки оптические, солнцезащитные (проверка на ультрафиолет), компьютерные, для водителей, тренажеры для глаз, футляры, аксессуары для очков»*, которая содержит признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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 – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация следующего содержания: «Очки оптические, солнцезащитные (проверка на ультрафиолет), компьютерные, для водителей, тренажеры для глаз, футляры, аксессуары для очков», размещенная на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Киров, <...>, адресована неопределенному кругу лиц, в том числе пешеходам, пассажирам и водителям транспортных средств, поскольку размещена рядом с тротуаром, вблизи автомобильной дороги, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (магазину «Очки» и реализуемой им продукции), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке, соответствует требованиям статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и является рекламой.

Согласно части 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).

Общероссийским классификатором продукции ОК 005-93, утвержденным Постановлением Госстандарта РФ от 30.12.1993 № 301 к медицинской технике относятся:

-очки, код 94 4260.

Таким образом, очки являются медицинскими изделиями, следовательно, реклама должна сопровождаться предупреждением, установленным ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Спорная рекламная информация содержит нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», так как в ней отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг и изделий,

необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

С учетом названных обстоятельств и положений части ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», следует признать, что рассматриваемая реклама не отвечает требованиям данного закона.

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» несет как рекламодатель (изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо), так и рекламораспространитель (лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств).

Кировским УФАС России установлено, что внутри помещения, находящегося по адресу г. Киров, <...>, размещена информация следующего содержания: <...>» ИП <...>. Дата выдачи Свидетельства <...>. Дата внесения записи <...>. Юридический адрес: ул. <..>, магазин «<...>».

Таким образом, проанализировав установленные факты, Кировское УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем и рекламораспространителем спорной рекламной информации является ИП <...>, как лицо, осуществляющее хозяйственную деятельность по адресу г. Киров, <...>, о чем свидетельствует информация, указанная внутри магазина, и имеющее интерес к рекламированию товара.

Таким образом, действия ИП <...>., выразившиеся определении содержания и распространении спорной рекламы, не соответствуют требованиям ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) 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.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 17.11.2016г. (акт фиксации рекламы).

Место совершения административного правонарушения: адрес месторасположения рекламы «Очки оптические, солнцезащитные (проверка на ультрафиолет), компьютерные, для водителей, тренажеры для глаз, футляры, аксессуары для очков», размещенной на фасаде здания - г. Киров, <...>.

Время совершения административного правонарушения: дата распространения рекламы «*Очки оптические, солнцезащитные (проверка на ультрафиолет), компьютерные, для водителей, тренажеры для глаз, футляры, аксессуары для очков*» - 17.11.2016г. (акт фиксации рекламы).

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия по определению содержания и распространению рекламы медицинских изделий: «*Очки оптические, солнцезащитные (проверка на ультрафиолет), компьютерные, для водителей, тренажеры для глаз, футляры, аксессуары для очков*», размещенной на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул<...>, в которой отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к использованию изделий или необходимости получения консультации специалистов, в нарушение требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное. ИП <...> в соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ несет административную ответственность как должностное лицо.

Субъект административного правонарушения – индивидуальный предприниматель <...>.

Согласно ч.2 ст. 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.

Субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку ИП <...> не предвидела возможности наступления вредных последствий, хотя должна была и могла их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола должностное лицо – ИП <...>, извещена надлежащим образом (согласно уведомлению о вручении – 04.08.2017). На рассмотрение протокола ИП <...> не явилась, представителя не направила, ходатайств не заявляла.

Протокол рассмотрен в отсутствие ИП <...>.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или

юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Таким образом, совершенные индивидуальным предпринимателем <...> действия по определению содержания и распространению рекламы медицинских изделий: «Очки оптические, солнцезащитные (проверка на ультрафиолет), компьютерные, для водителей, тренажеры для глаз, футляры, аксессуары для очков», размещенной на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Киров, <...>, в которой отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению изделий или необходимости получения консультации специалистов, не соответствующей требованиям части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

Данное правонарушение создает существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, выразившееся в безразличном отношении лица к принятой на себя публично-правовой обязанности относительно соблюдения требований рекламного законодательства.

Федеральный закон от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» особо регламентирует распространение рекламы медицинских услуги и изделий, что обусловлено повышенными рисками, влияющими на здоровье граждан.

На основании изложенного, с учетом существа правонарушения, общественной значимости государственного контроля в области распространения рекламы медицинских изделий правонарушение, совершенное ИП <...>., представляет общественную опасность.

ИП <...> имела реальную возможность для соблюдения требований рекламного законодательства, но всех необходимых мер не предприняла, в результате чего имел место факт размещения ненадлежащей рекламы, чем было нарушено право неопределенного круга лиц, потребителей рекламируемых услуг на получение добросовестной и достоверной информации. Данное правонарушение посягает на охраняемые отношения в сфере общественных отношений в области рекламы.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которая выразилась в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения ИП <...>. от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Кроме того, основанием для освобождения от ответственности могут служить

обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ смягчающих вину обстоятельств установлено совершение правонарушения впервые.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 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, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

Согласно части 1, 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

Поскольку согласно информации на сайте <https://rmsp.nalog.ru/> ИП <...> включена в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, совершено Предпринимателем впервые, с учетом отсутствия оснований, установленных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным применить к индивидуальному предпринимателю меру ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3, ч. 7 ст. 24, 33, 38 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к индивидуальному предпринимателю <...> меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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

<...>