

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 3-24/07-2018

об административном правонарушении

04 мая 2018 года г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 3-24/07-2018, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Ш...), без ее участия.

УСТАНОВИЛ:

рассмотрение поступил протокол от 20.04.2018 № 3-24/07-2018 об административном правонарушении, составленный главным специалистом-термом отдела контроля органов власти и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении индивидуального предпринимателя Ш..., в связи с совершением деяния, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Протокола об административном правонарушении от 20.04.2018 № 3-24/07-2018 материалы дела следует.

Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 3-01/05-2018 о нарушении законодательства о рекламе в отношении индивидуального предпринимателя Ш... в факту нарушения части 7 статьи 5, части 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

Рассматриваемая индивидуальным предпринимателем Ш... реклама решением Пензенского УФАС России от 29 марта 2018 года в соответствии с частью 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана ненадлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение факта совершения административного правонарушения должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении настоящего дела индивидуальный предприниматель Ш... не присутствовала. В адрес Пензенского УФАС России представила ходатайство о рассмотрении данного административного дела без ее участия. Кроме того, факт

ушения законодательства о рекламе признала. Каких-либо ходатайств не являла.

смотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

т совершения индивидуальным предпринимателем Ш... действий по пространению ненадлежащей рекламы доказан в ходе рассмотрения дела о ушении законодательства о рекламе и подтверждается представленными азательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении зодательства о рекламе № 3-01/05-2018 следует, что в январе 2018 года на зитории центрального универсального магазина «ЦУМ» (г. Пенза, ул. ова,73), а именно в торговом зале и у входа в магазин, транслировался лоролик следующего содержания:

рокол ушей, пирсинг, маникюр, педикюр, все виды парикмахерских услуг. он красоты Style Studio».

ответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, пространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых дств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на звлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или держание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под эктом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, товитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности с мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

ми словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять дующим условиям, а именно:

здназначаться для неопределенного круга лиц;

ивлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;

зобствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть знее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной зоны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта ламирования.

ласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона зльзуются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том ле работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного дения в оборот.

ормация, распространяемая на территории центрального универсального азина «ЦУМ», содержит все определяющие правовые признаки рекламы, зояющие квалифицировать ее именно в этом качестве и отличить от

формации нерекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: формирует и держивает интерес к объектам рекламирования и способствует их движению на рынке аналогичных услуг (по своему характеру разовым вложением не является) следовательно, является рекламой.

Объектом рекламирования является: услуги, оказываемые салоном красоты «Style Studio» (прокол ушей, пирсинг).

Из письма Министерства здравоохранения Пензенской области (от 14.03.2018 исх. № 174) следует, что в соответствии с приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» пирсинг является медицинской услугой, код данной услуги – A21.01.010.

Согласно Номенклатуре медицинских услуг, утвержденной заместителем Министра здравоохранения и социального развития Российской Федерации В.И. Родубовым 12.07.2004, прокол мочек ушей является медицинской услугой, код данной услуги – A21.01.008.

Учитывая, что в соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (с последующими изменениями) медицинская деятельность относится к лицензируемым видам деятельности, оказание таких услуг, как пирсинг, прокол мочек ушей подлежит обязательному лицензированию.

Таким образом, прокол ушей, пирсинг являются медицинской услугой и для оказания данных медицинских услуг организациям и индивидуальным предпринимателям необходимо иметь лицензию на осуществление медицинской деятельности.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В ходе рассмотрения дела установлено, что лицензия на указанные виды деятельности по адресу салона красоты «Style Studio» не выдавалась.

Таким образом, рассматриваемая реклама оказания медицинских услуг по проколу ушей и пирсингу, нарушает пункт 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении распространяемой рекламы следует, что указание в ней таких фактов, как «прокол ушей, пирсинг» очевидно ассоциируется у потребителя не с фактом осуществления медицинской деятельности, а с конкретным видом оказываемых медицинских услуг, и направлено на привлечение внимания к медицинским услугам, которые оказываются в салоне красоты «Style Studio».

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит указание на медицинские услуги,

довательно, должна соответствовать требованиям, предъявляемым
амным законодательством.

бования к рекламе медицинских услуг установлены статьей 24 ФЗ «О
ламе».

ответствии с частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных
таратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики,
ения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна
зовождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их
менению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по
менению или получения консультации специалистов. В рекламе,
пространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого
дупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе,
пространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не
ее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов
цади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее
пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

х исключений часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» не содержит.

сматриваемая реклама не содержит предусмотренного Федеральным
ном «О рекламе» предупреждения о наличии противопоказаний или
бходимости получения консультации специалистов, таким образом, она
мещена с нарушением части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

ответствии с положениями части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается
лама, в которой отсутствует часть существенной информации о
амируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если
этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители
ламы.

кольку распространение рекламы медицинских услуг направлено на
мирование у потребителя желания воспользоваться ими, то существенной
ется не только информация, привлекательная для потребителя, но и
ормация, способная обмануть ожидания, сформированные такой рекламой.
утствие информации с предупреждением о наличии противопоказаний при
зании медицинских услуг и необходимости предварительной консультации
ет привести к неблагоприятным последствиям.

довательно, рассматриваемая реклама содержит нарушение части 7 статьи
сти 7 статьи 7, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

асно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая
бованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

етственность за нарушение части 7 статьи 5; статьи 7; статьи 24 ФЗ «О
ламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламоатель
ть 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

ранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном деле содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламоодотеля – индивидуального предпринимателя Ш...

ствия индивидуального предпринимателя Ш... были квалифицированы комиссией Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение требований части 7 статьи 5, части 7 статьи 7, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама признана ненадлежащей.

на основании части 5 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (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 рублей до пятисот тысяч рублей.

место совершения административного правонарушения: г. Пенза.

время совершения административного правонарушения: январь 2018 года.

согласно статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

согласно статье 2.4 КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

в том же самом образом, в действиях индивидуального предпринимателя Ш..., содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

в соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание назначается установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

согласно ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность

де 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

сте с тем, в соответствии с 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 2 настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи настоящего Кодекса.

силу ч.1,2 ст.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.

при рассмотрении дела установлено, что индивидуальный предприниматель подпадает под критерий малого и среднего предпринимательства. Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе привлекалась. Совершенное индивидуальным предпринимателем Ш... правонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения 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, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причиняет имущественный ущерб.

Согласно п.4 ст.26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении лежит выяснению обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В качестве смягчающих обстоятельств признаются нарушение законодательства о рекламе впервые, а также добровольное устранение нарушения.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

тья 51 Конституции Российской Федерации:

Лицо не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении вправе ознакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с актом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая характер совершенного индивидуальным предпринимателем Ш... административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя Ш... виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный суд 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, и указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.