

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 133.03-14.3/130р об административном правонарушении

«17» августа 2015 года

город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) Попов Виталий Геннадьевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 133.03-14.3/130р, возбужденного в отношении должностного лица - <...> филиала ООО «Центр Новых Технологий» <...> (далее - <...> филиала ООО «Центр Новых Технологий» <...>) в связи с непосредственным обнаружением государственным инспектором Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) Давыдовой О.В., достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (часть 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в отсутствие <...> филиала ООО «Центр Новых Технологий» <...> (уведомлена надлежащим образом), **установил:**

Решением от 29.06.2015 года № 72-62р Комиссии Воронежского УФАС России, реклама «Спонсор программы немецкий препарат для комплексной защиты печени «Прогепар», распространенная в декабре 2014 года в эфире радиостанции «Дорожное радио» (далее - рассматриваемая реклама), признана ненадлежащей.

Решением от 29.06.2015 года № 72-62р установлено следующее.

На основании приказа Воронежского УФАС России от 18 декабря 2014 № 152, была проведена плановая документарная проверка в отношении ООО «Семь Пресс».

В ходе проведения проверки установлено распространение в декабре 2014 года в эфире радиостанции «Дорожное радио», рекламы следующего содержания «Спонсор программы немецкий препарат для комплексной защиты печени «Прогепар».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама - 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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.

Рассматриваемая информация в соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию или поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке (далее - рассматриваемая реклама).

Объектом рекламирования в указанной рекламе является лекарственный препарат «Прогепар».

ООО «Медиа Анлимитед» были предоставлены документы б/н., б/д. (вх № 01-11/637 от 21.04.2015). В письменном объяснении (вх № 01-11/637 от 21.04.2015) ООО «Медиа Анлимитед» сообщило следующее: «ООО «Медиа Анлимитед» не является рекламодателем, а выполняет посреднические (агентские) функции по

организации рекламной компании для своего заказчика. Размещение рекламы лекарственного препарата «Прогепар» наша организация осуществляла в рамках выполнения своих обязательств по Агентскому договору № ПРОГ-0412-ТвРаПр-01-13 от 20.03.13, заключенному с ООО «РОСТА-Маркетинг» ОГРН 1125074006562), а также на основании приложения №2014-12 от 23.10.2014 г. к этому договору./.../ Для размещения рекламы в эфире радиостанции «Дорожное радио» ООО «РОСТА-Маркетинг» передало ООО «Медиа Анлимитед» рекламный ролик лекарственного препарата «Прогепар» длительностью 15 секунд /.../ Именно этот ролик со всеми сопроводительными документами ООО «Медиа Анлимитед» передало ЗАО «Медиа Плюс» для организации размещения в эфире радиостанции./.../ Все дополнительные рекламные материалы (анонсы, упоминание спонсора в открывающих/закрывающих заставках) производит радиостанция самостоятельно в рамках производства радиопрограмм, при этом может использовать полностью или частично материалы, предоставленные заказчиком./.../ В связи с изложенным полагаем: 1) что спорный анонс программы, являющийся ее составной частью, не нарушает требований законодательства о рекламе, так как все необходимые предупреждения содержатся в рекламном ролике, включенном в радиопрограмму/.../».

ООО «РОСТА-Маркетинг» были предоставлены документы от 15.05.2015 года б/н., (вх № 01-11/785 от 18.05.2015), б/н., б/д (вх. № 01-11/1057 от 17.06.2015 года). В письменном объяснении (вх. № 01-11/1057 от 17.06.2015 года) ООО «РОСТА-Маркетинг» сообщило следующее: «Компания ООО «РОСТА-Маркетинг» сама никаких роликов не записывала. В феврале 2013 года мы сотрудничали с компанией ООО «Эд оклок» и они нам записали 2 радио ролика хронометражем 30 и 15 секунд. Радио ролик длительностью 15 секунд был передан нами в агентство ООО «Медиа Анлимитед» для размещения в 2014 году. Текст этого ролика «Алкоголь и вредная еда! Навредить нам могут всегда! Погепар от токсинов вас мигом избавит, работу печени быстро наладит! Это не БАД, а немецкий лекарственный препарат! Прогепар-комплексная защита печени! Имеются противопоказания, необходима консультация со специалистом» Данный текст ролика не размещался ни в интернете, ни в печатных изданиях. Считаю, что данный ролик не нарушает закон о рекламе».

ЗАО «Медиа Плюс» были предоставлены документы б/н., б/д. (вх. № 01-11/958 от 03.06.2015). В письменном объяснении (вх № 01-11/958 от 03.06.2015) ЗАО «Медиа Плюс» сообщило следующее: «/.../ЗАО «Медиа Плюс» не осуществляет распространение рекламы, а является посредником между ООО «Центр Новых Технологий» и ООО «Медиа Анлимитед» на основании договора на размещение рекламы № 25/04 от 01.07.2014 года. Таким образом, ЗАО «Медиа Плюс» является ненадлежащей стороной по настоящему делу/.../».

ООО «Центр Новых Технологий» были предоставлены документы от 07.06.2015 года б/н., (вх. № 01-11/994 от 05.06.2015). В письменном объяснении (вх. № 01-11/994 от 05.06.2015) ООО «Центр Новых Технологий» сообщило следующее: «/.../ООО «Центр Новых Технологий» осуществляло распространение анонса на основании договора на размещение рекламы № 25/04 от 01.07.2014 г. с ЗАО «Медиа Плюс». В соответствии с договором на размещение рекламы №25/04 от 01.07.2014 г. ЗАО «Медиа Плюс» предоставило ООО «Центр Новых Технологий» все документы, необходимые для размещения (Регистрационное удостоверение № ЛСР-005848/08; Инструкцию по применению), а также сам макет анонсов для размещения в эфире радиостанции «Дорожное радио», в которых было предупреждение в соответствии с ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе»/.../ Но даже, если в эфир вышли анонсы без предупреждения, предусмотренного в соответствии с ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе»,

данная информация была также указана в спонсорских роликах, которые выходили непосредственно в начале и / или перед окончанием анонсируемой передачи, а также рекламных роликах «Прогепар», которые выходили в течение всего периода размещения анонсов, что подтверждается медиа-планом/.../».

Ознакомившись с материалами дела, изучив объяснения, документы, предоставленные ООО «Медиа Анлимитед», ООО «Центр Новых Технологий», ЗАО «Медиа Плюс», ООО «РОСТА-Маркетинг» Комиссия установила следующее.

В ходе рассмотрения дела № 72-62р ООО «РОСТА-Маркетинг» был предоставлен текст ролика рекламы Прогепар со следующим содержанием: «Алкоголь и вредная еда! Навредить вашей печени могут всегда! Прогепар от токсинов вас мигом избавит, работу печени быстро наладит! Это не БАД, а немецкий лекарственный препарат! Прогепар – комплексная защита печени! Имеются противопоказания, необходима консультация со специалистом». Также ООО «РОСТА-Маркетинг» был предоставлен диск с записью ролика 15 секунд с указанным выше текстом (вх. № 01-11/1057 от 17.06.2015).

Комиссией установлено, что ООО «РОСТА-Маркетинг» заключило с ООО «Медиа Анлимитед» агентский договор 20.03.2013 года № ПРОГ-0412-ТвРаПр-01-13. В соответствии с пунктом 1 Приложения № 2014-12 от 23.10.2014 года к агентскому договору № ПРОГ-0412-ТвРаПр-01-13 от 20.03.2013 года ООО «РОСТА-Маркетинг» поручает, а ООО «Медиа Анлимитед» обязуется за вознаграждение от своего имени, но за счет ООО «РОСТА-Маркетинг» обеспечить проведение рекламной компании «Прогепар» в декабре 2014 года: разработка графиков размещения и размещение рекламы, в том числе на радио.

Как следует из объяснений ООО «РОСТА-Маркетинг» (вх. № 01-11/1057 от 17.06.2015) и ООО «Медиа Анлимитед» (вх. № 01-11/637 от 21.04.2015) ролик длительностью 15 секунд с текстом «Алкоголь и вредная еда! /.../ Прогепар – комплексная защита печени! Имеются противопоказания, необходима консультация со специалистом» был передан ООО «РОСТА-Маркетинг» в агентство ООО «Медиа Анлимитед» для размещения на радио.

Комиссией также установлено, что в соответствии с договором от 01.02.2011 года № 62 ООО «Медиа Анлимитед» передало этот ролик ЗАО «Медиа Плюс» для организации размещения в эфире радиостанции (приложение № 5 от 28.01.2014 года, Акт № 0304469 от 19.12.2014, Счет-фактура № 0304469 от 19.12.2014 года).

ООО «Центр Новых Технологий» в соответствии с договором № 25/04 от 01.07.2014 года, заключенным с ЗАО «Медиа Плюс» осуществило распространение рассматриваемой рекламы.

Принимая во внимание представленные объяснения, а также изучив материалы дела, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «РОСТА-Маркетинг», ООО «Медиа Анлимитед», ЗАО «Медиа Плюс» нарушения законодательства о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 24 ФЗ «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 соответствии с регистрационным удостоверением № ЛСР-005848/08 от 23.07.2008 года, выданным Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации, препарат «Прогепар» является лекарственным средством.

Как следует из имеющейся в материалах дела записи эфира,

распространявшаяся декабре 2015 года реклама вышла в эфир «Дорожного радио» без предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию лекарственного препарата, указанного в рекламе, а также о необходимости получения консультации специалистов, что не допускается частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Довод ООО «Центр Новых Технологий», о том данная информация является анонсом и не является рекламой в понимании п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе», несостоятелен по следующим основаниям.

Установленное в законодательстве понятие «реклама», а также анализ информации (последовательность подачи информации, логическая связь информации с аудиторией и т.д.) свидетельствуют о том, что указанная информация (рассматриваемая реклама) направлена на привлечение внимания потребителей к объекту рекламирования, а именно к лекарственному препарату – «Прогепар».

Тем самым, рассматриваемая реклама распространялась с нарушением части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с договором № 25/04 от 01.07.2014 года на размещение рекламы рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Центр Новых Технологий».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, в том числе части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

На основании статьи 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. При этом под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Установлено, что <...> генеральной дирекции ООО «Центр Новых Технологий» в период распространения ненадлежащей рекламы являлась <...> (Приказ № ЦНТ 00000033 от 16.10.2014 года).

В настоящее время, <...> является <...> филиала ООО «Центр Новых Технологий»

(Приказ от 17.03.23015 года № 60-0000081).

Таким образом, <...> филиала ООО «Центр Новых Технологий» <...>, исполняя свои организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции, осуществив ненадлежащий контроль за распространением рекламы, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

17.08.2015 года в отношении <...> филиала ООО «Центр Новых технологий» <...> составлен протокол № 133.03-14.3/130р об административном правонарушении по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

17.08.2015 года от <...> филиала ООО «Центр Новых Технологий» <...>, поступило ходатайство о рассмотрении дела № 133.03-14.3/130р об административном правонарушении 17.08.2015 года в 11 часов 30 минут (мск).

17.08.2015 года Воронежским УФАС России ходатайство удовлетворено.

В соответствии с 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.

Таким образом, <...> филиала ООО «Центр Новых Технологий» <...>, осуществив действия, связанные с ненадлежащим контролем за распространением в декабре 2014 года в эфире радиостанции «Дорожное радио» ненадлежащей рекламы «Спонсор программы немецкий препарат для комплексной защиты печени «Прогепар», совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

<...> филиала ООО «Центр Новых Технологий» <...> могла должным образом проконтролировать содержание рекламы, распространенной в декабре 2014 года в эфире радиостанции «Дорожное радио», и тем самым, принять зависящие от нее меры по соблюдению требований части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», но данным лицом не были приняты такие меры по их соблюдению.

Доказательств, свидетельствующих о принятии <...> филиала ООО «Центр Новых Технологий» <...> всех зависящих от нее мер для соблюдения требований законодательства о рекламе, не предоставлено. <...> филиала ООО «Центр Новых Технологий» <...> не доказано, что правонарушение было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного юридического лица, при соблюдении той или иной степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась в целях надлежащего соблюдения законодательства о рекламе, что свидетельствует о виновности <...> филиала ООО «Центр Новых технологий» <...> в совершении административного правонарушения.

На основании изложенного, действия <...> филиала ООО «Центр Новых Технологий» <...>, связанные с распространением в декабре 2014 года в эфире радиостанции «Дорожное радио» ненадлежащей рекламы «Спонсор программы немецкий

препарат для комплексной защиты печени «Прогепар, образуют состав административного правонарушения, предусмотренный частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств исключающих, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь частью 7 статьи 24, частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», статьями 4.3, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо - <...> филиала ООО «Центр Новых Технологий» <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к <...> филиала ООО «Центр Новых Технологий» <...> меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в размере 20 000 (Двадцати тысяч) рублей.

3. Направить копию настоящего постановления <...> филиала ООО «Центр Новых технологий» <...> для исполнения.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства о рекламе, зачисляются в Федеральный бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение Воронеж г. Воронеж

БИК - 042007001

Р/с - 40101810500000010004

ИНН – 3664022568

КПП - 366401001

ОКАТО – 204 01 000 000

КБК – 161 1 16 26000 01 6000 140

ОКТМО 20701000

Получатель: УФК по Воронежской области (Воронежское УФАС России).

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.