

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 99-14.3ч.1/16

об административном правонарушении

01 декабря 2016 года

г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы административного дела № 99-14.3ч.1/16, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ОГРН 312774608300993, ИНН 771596374329, зарегистрировано межрайонной ИФНС № 46 по г. Москве 23.03.2012 по адресу: <...>) (далее – ИП <...>) по факту распространения в городе Миассе посредством почтовых ящиков ненадлежащей рекламы продукции под маркой «Фитомакс» в виде газеты с нарушением пункта 6 части 5 статьи 5, пункта 3 части 1, части 1.1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие представителя ИП <...>, извещенного о месте и времени рассмотрения дела определением Челябинского УФАС России от 13.10.2016 года № 13082/08, в отношении которого возбуждено административное дело,

в присутствии специалиста – эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...> ,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛ:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) обратилось физическое лицо с заявлением по факту распространения в городе Миассе рекламы продукции под маркой «Фитомакс», в которой, по мнению заявителя, присутствуют признаки нарушения требований рекламного законодательства.

Из представленных заявителем материалов следует, что информация о препаратах с наименованием «Окапин», «Экстракт алое по С. Федорову» распространяется в виде газеты, которая содержит информацию о проведенных исследованиях препарата «Окапин» в десятке крупных институтов, сведения о том, что применение препарата способствует улучшению и восстановлению зрения,

отзывы физических лиц с выражением благодарности, ссылки на телефонный номер <...> и адрес сайта www.fitomax.ru. Также на последней странице рекламы содержится предупреждение: «Не является лекарственным средством. Перед применением проконсультироваться с врачом» и сведения о проведении выставки-продажи в г. Миассе 15 марта и 21 марта 2016 года по адресам: ГДК, ул. Пролетарская, д. 12 (с 15:00 до 16:00); ДК Автомобилеистроителей, пр-т Автозаводцев, д. 21 (15.03.2016 с 17:00 до 18:00; 21.03.2016 с 11:00 до 12:00).

На запрос Челябинского УФАС России о лице, в интересах которого 15 марта и 21 марта 2016 года проводилась выставка-продажа препаратов под маркой «Фитомакс» по указанным адресам, МКУ «Городской дом культуры» Миасского городского округа представило письменные пояснения, согласно которым в указанные даты на территории учреждения выставки-продажи продукции под маркой «Фитомакс» не проводились.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонные номера <...> и <...> входят в ресурс нумерации оператора связи ПАО «Ростелеком».

На запрос Челябинского УФАС России ПАО «Ростелеком» представило в материалы дела договор на оказание услуги интеллектуальной сети связи «Бесплатный вызов» с предоставлением интеллектуального номера в КДУ «800» от 19.12.2012, согласно которому ПАО «Ростелеком» оказывает ИП <...> услугу с предоставлением интеллектуальных номеров <...> и <...>.

Реклама в виде печатного издания в качестве обратной связи содержит только сведения о контактном номере <...>, ссылку на сайт www.fitomax.ru и информацию о возможности получить продукцию под маркой «Фитомакс» посредством почтовой или иной доставки. Материалы дела содержат договор на оказание услуги интеллектуальной сети связи «Бесплатный вызов» с предоставлением интеллектуального номера в КДУ «800» от 19.12.2012, заключенный между ПАО «Ростелеком» и ИП <...>, согласно которому ПАО «Ростелеком» оказывает ИП <...> услугу с предоставлением интеллектуального номера <...>.

Согласно выписке из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГРИП) основным видом деятельности ИП <...> является курьерская деятельность (64.12 по ОКВЭД), дополнительно индивидуальный предприниматель осуществляет, в частности прочую розничную торговлю вне магазинов (52.63 по ОКВЭД).

Таким образом, принимая во внимание принадлежность абонентского номера <...>, который указан в рекламе в виде печатного издания, в том числе в целях приема заказов продукции под маркой «Фитомакс» и их доставке, ИП <...> и осуществление предпринимателем в частности деятельности по доставке товаров, данная реклама распространена в интересах ИП <...>.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 6 части 5 статьи 5, пункта 3 части 1, части 1.1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 13 июля 2016 года.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что 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.

13 октября 2016 года должностным лицом Челябинского УФАС России в отношении ИП <...> был составлен протокол об административном правонарушении и возбуждено дело об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Поводом к возбуждению административного дела послужило обнаружение должностным лицом Челябинского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Статьей 2.1 КоАП РФ установлено, что 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.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Вина ИП <...> выразилась в ненадлежащем исполнении обязанности по соблюдению требований рекламного законодательства при распространении рекламной информации о биологически активных добавках, в результате чего были нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 5, пункта 3 части 1, части 1.1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное статьей 14.3 КоАП РФ, начинается со дня совершения административного правонарушения.

08 апреля 2016 года в Челябинское УФАС России поступило заявление с

документами, свидетельствующими о распространении ненадлежащей рекламы, соответственно, срок привлечения к административной ответственности, рекламодателя данной рекламы, ИП <...>, истекает 08 апреля 2017 года.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению ИП <...> требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ИП <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований статьи 14.3 КоАП РФ. Однако ИП <...> не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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.

Постановлением Правительства РФ от 04.04.2016 № 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, определяемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируемого по всем осуществляемым видам деятельности и применяемого по всем налоговым режимам, для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микropредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 06.09.2016 № ЮЭ9965-16-51 107 ИП <...> относится к категории микropредприятие.

В силу части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях 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.

ИП <...> впервые совершил нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, безопасности государства, отсутствуют.

С учетом того, что ИП <...> является субъектом малого и среднего предпринимательства, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным индивидуального предпринимателя <...> (ОГРН 312774608300993, ИНН 771596374329, зарегистрировано межрайонной ИФНС № 46 по г. Москве 23.03.2012 по адресу: <...>) в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ИП <...> официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный

суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1. Кодекса Российской Федерации 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.