Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан <...>- (должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела №016/04/14.3-1250/2019 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица ООО «КОРД» (место нахождения юридического лица: <...>; ОГРН: <...>, ИНН/КПП <...>/ <...>, дата присвоения ОГРН: 27.11.2002 г.) по факту нарушения требований части 7 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закона «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии представителя ООО «КОРД» по доверенности ФИО1 (доверенность б/н от <...> г.),

УСТАНОВИЛ:

В ходе проведения государственного надзора в сфере рекламы Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) были установлены признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы медицинских услуг с текстом: «Корд оптика, месяц заботы о зрении, получите шанс выиграть брендовую оправу, очковые линзы, скидку 70%. Проверьте зрение бесплатно и получите гарантированный подарок» с нечитаемым предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов (рис.1).

Рис.1

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы - это 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

Информация, размещенная в вышеуказанной рекламной листовке содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена посредством размещения на радиостанции; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам и товарам, предоставляемым, производимым соответствующим рекламодателем.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Минздрава России от 13.10.2017 N 804н "Об утверждении номенклатуры медицинских услуг".

A23.26.001	Подбор очковой коррекции зрения
A23.26.002	Подбор контактной коррекции зрения
A23.26.002.001	Подбор ортокератологических линз
A23.26.001	Подбор очковой коррекции зрения
A23.26.002	Подбор контактной коррекции зрения
A23.26.002.001	Подбор ортокератологических линз
A23.26.001	Подбор очковой коррекции зрения
A23.26.002	Подбор контактной коррекции зрения

Данная рекламная листовка является рекламой медицинских услуг, а значит должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, также должна соблюдать обязательные требования, предъявляемые Закона «О рекламе» к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Закона «О рекламе» к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

Поэтому если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей в силу того, что она не содержит части существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования (часть 7 статьи 5 Закона «О рекламе»).

При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Согласно части 7 статьи 5 Закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

На заседании Комиссии была заслушана позиция представителя ООО «Корд» согласно которой, 08.07.2018 года между ООО «Корд» и ООО «Дар Медиа» был заключен договор по оказанию рекламных услуг в виде размещения и

технического обслуживания рекламной информации на рекламных информационных стендах в подъездах и/или лифтах жилых домов г. Казань.

Представитель ссылается на пункт 3.1 указанного договора, согласно которому эскиз рекламной информации (макета) разрабатывает ООО «Дар Медиа».

Пункт 5.5 того же договора гласит, что в случае производства макета исполнителя по заданию заказчика, исполнитель несет ответственность как рекламопроизводитель в соответствии с Законом «О рекламе».

Также представителем ООО «Корд» было заявлено ходатайство о привлечении к рассмотрению данного дела ООО «Дар Медиа». Комиссией указанное ходатайство было удовлетворено.

ООО «Дар Медиа» представило в адрес Управления пояснения по факту разработки эскиза рекламной информации, согласно которым между ООО «Корд» и ООО «Дар Медиа» заключен договор от <...> №<...>. Предметом данного договора является оказание рекламных услуг в виде размещения и технического обслуживания предоставленной рекламной информации на рекламных информационных стендах.

Пункт 3.1 вышеуказанного договора гласит: «В случае разработки эскиза рекламной информации (макета) Исполнителем. Заказчик обязан письменно утвердить макет до дня передачи макета в тираж. 25 марта 2019 года ответственным сотрудником ООО «Корд» был направлен готовый макет Заказчика. Изменений в макет Исполнитель не вносил. Пункт 2 Приложения №11 от 19.03.2019 №11 к Договору от <...> №<...> так же указывает на предоставление макета Заказчиком. Содержание приложения, акта выполненных работ и договора Заказчиком не оспаривались и подписаны собственноручно. Представитель ООО «Дар Медиа» пояснил, что данное Общество макет не разрабатывало и соответственно не может нести ответственность как рекламопроизводитель.

На заседании Комиссии <...> года представитель ООО «Дар Медиа» сообщил, что согласно пояснениям представителя ООО «Корд» ООО «Дар Медиа» является изготовителем рекламного макета, однако это не соответствует действительности. Представитель ООО «Корд» ссылается на пункт 3.1 договора от <...> №<...>, который гласит: «В случае разработки эскиза рекламной информации (макета) Исполнителем, Заказчик обязан письменно утвердить макет до дня передачи макета в тираж, макет передается письменно согласованный уполномоченными лицами Заказчика до дня передачи макета в тираж». Пункт 3.1 имеет диспозитивный характер и указывает на вероятную возможность разработки рекламной информации Исполнителем. Также представитель поясняет, что рекламный макет был изготовлен ООО «Корд» и был отправлен в ООО «Дар Медиа» исключительно в целях размещения в лифтах многоквартирных жилых домов.

Представитель ООО «Корд» представил на заседание Комиссии рекламный макет, который был отправлен ООО «Дар Медиа». Согласно пояснениям указанный макет был изменен, а именно: в него добавили адреса салонов оптики «Корд» и номера телефонов указанных салонов. Комиссией установлено, что предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения

консультации специалистов осталось неизменным после добавления в макет адресов салонов и номеров телефонов.

В ходе рассмотрения данного дела Комиссией было установлено, что пункт 5.3 договора от <...> №<...>, предметом которого является оказание рекламных услуг в виде размещения и технического обслуживания рекламной информации на рекламных информационных стендах, гласит: «Исполнитель не несет ответственности, возникающей по условиям настоящего Договора: за дефекты изображения, вызванные непредвиденными обстоятельствами; за отсутствие освещения рекламной конструкции по вине энергосберегающей организации; за дефекты изображения, вызванные некачественными рекламными материалами, переданными Заказчиком; и т.д.

Согласно информации представленной в адрес Управления, Комиссией установлено, что рекламный макет с предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов изначально был изготовлен ООО «Корд». ООО «Дар Медиа» в указанный макет добавило только адреса салонов «Корд» и их номера телефонов. Предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов не было изменено, соответственно оно было оставлено в той цветовой гамме, которое изначально было предоставлено представителями ООО «Корд». Согласно пункту 5.3 договора от <...> №<...>, предметом которого является оказание рекламных услуг в виде размещения и технического обслуживания рекламной информации на рекламных информационных стендах «Исполнитель не несет ответственности за дефекты изображения, вызванные некачественными рекламными материалами, переданными Заказчиком».

Следовательно, в рассматриваемом случае ООО «Дар Медиа» не может быть признано рекламопроизводителем.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодаделец.

Рекламодателем является ООО «КОРД» (ОГРН <...>; ИНН <...>; место нахождения: <...>).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона «О рекламе» определено, что 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.

Вышеуказанная рекламная информация содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к товарам, реализуемым соответствующими рекламодателями.

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

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона «О рекламе», реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктами 1 и 2 Закона «О рекламе», реклама – это 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.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой 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, действия ООО «КОРД», выразившиеся в нарушении законодательства о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ООО «КОРД» административного правонарушения: 15.04.2019 г.

Место совершения ООО «КОРД» административного правонарушения: Республика Татарстан, г. Казань.

ООО «КОРД» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении.

Рассмотрение дела об указанном правонарушении состоялось 19 августа 2019 года в 14 часов 30 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, в присутствии представителя ООО «КОРД» по доверенности ФИО1 (доверенность б/н от <...> г.).

Доказательствами по данному делу являются материалы дела №016/05/5-365/2019, возбужденного Татарстанским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ранее ООО «КОРД» привлекалось к административной ответственности по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Учитывая то обстоятельство, что у ООО «КОРД» имелись условия для соблюдения требований Закона «О рекламе», оснований для признания указанного правонарушения в силу статьи 2.9 КоАП РФ малозначительным не имеется.

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

На основании изложенного, если с учетом общего количества обстоятельств, смягчающих административную ответственность, полученный в результате исчисления размер административного штрафа составляет менее минимального его размера, то штраф может быть применен в размере, полученном в результате расчета, но не менее 1/2 минимального размера административного штрафа и не менее 100 000 (ста тысяч) рублей.

Таким образом, рассмотрев дело №016/04/14.3-1250/2019 об административном правонарушении в отношении ООО «КОРД» Татарстанское УФАС России назначено наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

Совершенное правонарушение, не является исключительным случаем, поэтому не могло быть расценено в качестве малозначительного. Ответственность за указанные деяния наступает независимо от возникновения или не возникновения общественно опасных последствий. Наступление общественно опасных последствий при совершении правонарушений с формальным составом презюмируется самим фактом совершения действий или бездействия.

Обязанность каждого соблюдать закон, закреплена в Конституции Российской Федерации.

В рассматриваемом случае совершенное правонарушение посягает на права неопределенного круга лиц, как возможных потребителей рекламируемых услуг на получение полной и достоверной информации, что создает в результате совершения данного правонарушения существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

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.

Оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 5 статьи 14.3, частью 3.2 и 3.3

статьи 4.1, частью 2 статьи 25.1, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «КОРД» (место нахождения юридического лица: <...>; ОГРН: <...>, ИНН/КПП <...>/ <...>, дата присвоения ОГРН: <...> г.), виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 (шестидесяти) дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

Банк получателя – <...>;

БИК Банка – <...>;

Расчетный счет – <...>;

Получатель – <...>)

ИНН получателя – <...>;

КПП получателя – <...>;

ОКТМО – <...>;

КБК – <...>;

УИН – <...>.

Назначение платежа – денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемое федеральным органом государственной власти по делу №016/04/14.3-1250/2019.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу в Татарстанское УФАС России, ул. Московская д. 55, г. Казань, 420021, тел: 8(843) 238-19-46.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об

уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, в отношении лица, не уплатившего административный штраф, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в соответствии с которой неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. №229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ 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.

<...>– (должностное лицо)