

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 03.03-14.3/2р об административном правонарушении

«15» января 2015 года

город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 03.03-14.3/2р, возбужденного в отношении должностного лица – генерального директора ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...> (далее – генеральный директор ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...>) в связи с непосредственным обнаружением государственным инспектором Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) <...>, 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 генерального директора ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...> (уведомлен надлежащим образом), **установил:**

Решением от 12.11.2014 года № 467-272р Комиссии Воронежского УФАС России, реклама «Постоянная боль в спине нарушает привычный распорядок дня, оказывает негативное воздействие на нашу жизнь. В целом к счастью есть способ уменьшить болевые ощущения, вернуть былую легкость и активный образ жизни «Когда боль снята, то можно делать хоть что угодно, хоть летать» «У меня пропала боязнь, даже если со мной что-то случиться я всегда знаю, что я могу одеть «Космодиск», у меня он как волшебная палочка» «Болевые ощущения больше не возвращались, больше нету никакого страха перед тем, что они вернуться, потому что даже если такое произойдет то есть «Космодиск» мы его просто возьмем и он нам поможет/.../» «Космодиск классик» эффективное безопасное и простое устройство, уменьшающее или полностью снимающее боль в позвоночнике и области спины. Достаточно просто надеть «Космодиск» на позвоночник или поясницу и через некоторое время Вы почувствуете уменьшение болевого синдрома. Легкий тепловой эффект, который вы ощутите, улучшает кровообращение обмен веществ, способствует расслаблению напряженных мышц спины /.../», распространенную в июне 2014 года на телеканале «КТВ-Город» (далее – рассматриваемая реклама), признана ненадлежащей.

Решением от 12.11.2014 года № 467-272р установлено следующее.

С «04» августа 2014 года по «25» августа 2014 года по адресу г. Воронеж, ул. Кольцовская, д. 72 на основании приказа Воронежского УФАС России от 24 июля 2014 года № 92 была проведена плановая документарная проверка в отношении ЗАО «Медиа Альянс».

Предметом проверки являлось соблюдение ЗАО «Медиа Альянс» требований ФЗ «О рекламе».

В ходе проведения проверки установлено следующее.

В соответствии с предоставленными ЗАО «Медиа Альянс» материалами в июне 2014 года на телеканале «КТВ-Город» распространялась реклама следующего содержания: «Постоянная боль в спине нарушает привычный распорядок дня, оказывает негативное воздействие на нашу жизнь. В целом к счастью есть способ уменьшить болевые ощущения, вернуть былую легкость и активный образ жизни «Когда боль снята, то можно делать хоть что угодно, хоть летать» «У меня пропала боязнь, даже если со мной что-то случиться я всегда знаю, что я могу одеть «Космодиск», у меня он как волшебная палочка» «Болевые ощущения больше не возвращались, больше нету никакого страха перед тем, что они вернуться, потому

что даже если такое произойдет то есть «Космодиск» мы его просто возьмем и он нам поможет/.../» «Космодиск классик» эффективное безопасное и простое устройство, уменьшающее или полностью снимающее боль в позвоночнике и области спины. Достаточно просто надеть «Космодиск» на позвоночник или поясницу и через некоторое время Вы почувствуете уменьшение болевого синдрома. Легкий тепловой эффект, который вы ощутите, улучшает кровообращение обмен веществ, способствует расслаблению напряженных мышц спины/.../».

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 медицинское изделие «Космодиск».

ООО «Медиа Альянс» были предоставлены документы от 30.10.2014 года. В письменном объяснении от 23.10.2014 ООО «Медиа Альянс» сообщило следующее: «В июне 2014 года на телеканале «КТВ-Город», распространялась реклама изделия медицинского назначения «Космодиск». 01 июля 2014 года было получено уведомление от ООО «ТОПШОП ТВ» о том, что в период с 01 июня 2014 года по 15 июня 2014 года на вещательном комплексе проходили технические работы. После завершения технических работ, 15 июня 2014 года, произошел технический сбой на вещательном комплексе вследствие чего в телеэфир вышел «черновой» видеоролик рекламы «Космодиск» (не предназначенный для размещения на телеканале «КТВ-Город») и оригинал рекламы «Космодиск». Работы по исправлению технического сбоя проходили с 15 июня 2014 года по 30 июня 2014 года, поэтому одновременно в эфир выходили «черновой» видеоролик (не предназначенный для размещения на телеканале «КТВ-Город») и оригинал рекламы «Космодиск». Например, оригинал рекламы изделия медицинского назначения «Космодиск» выходил 20, 28, 30 июня 2014 года. С 01 июля 2014 года работа вещательного комплекса восстановлена, для исключения повторного нарушения введен резервный сервер». На заседании Комиссии представитель ООО «Медиа Альянс» и ООО «ТОПШОП ТВ» поддержал доводы, изложенные в объяснениях от 24.09.2014 б/н.

Также на рассмотрение дела представитель ООО «Медиа Альянс» <...> предоставил Комиссии, в том числе, Протокол № 2 внеочередного собрания акционеров ЗАО «Медиа Альянс» от 22.09.2014 года, лист записи Единого государственного реестра юридических лиц ЗАО «Медиа Альянс», лист записи Единого государственного реестра юридических лиц ООО «Медиа Альянс», свидетельство о регистрации ООО «Медиа Альянс» от 01.10.2014 года.

Из вышеуказанных материалов следует, что 22.09.2014 года акционеры ЗАО «Медиа Альянс» приняли решение о реорганизации указанного Общества в ООО «Медиа Альянс» (дата внесения записи в ЕГРЮЛ – 01.10.2014 года).

Ознакомившись с материалами дела, изучив объяснения, документы, предоставленные ООО «Медиа Альянс» и ООО «ТОПШОП ТВ» Комиссия установила следующее.

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 со статьей 38 Федерального Закона от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболического воздействия на организм человека.

В соответствии с ответом Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения на запрос Воронежского УФАС России (вх. № 01-13/1810 от 29.09.2014 года) медицинское изделие «Устройство для вспомогательной терапии опорно-двигательного аппарата «Космодиск», в исполнениях «Космодиск Классик», «Космодиск Актив», «Космодиск Престиж», производства «Престиж д.о.о.» (Словения), регистрационное удостоверение от 30.06.2010 № ФСЗ 2010/-7307, срок действия не ограничен, зарегистрировано Росздравнадзором в установленном порядке.

Таким образом, рекламируемое изделие «Космодиск» является изделием медицинского назначения.

В рассматриваемой рекламе отсутствуют предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинского изделия, указанного в рекламе, а также о необходимости получения консультации специалистов, что не допускается частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Тем самым, рассматриваемая реклама содержит нарушение 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 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Материалами дела установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ТОПШОП ТВ» (Договор от 20.12.2012 №2012-11/03; Платежное поручение от 27.06.2014 года; оригинал-макет рекламы).

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодаделец 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.

Генеральным директором ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» в период распространения ненадлежащей рекламы являлся <...> (Приказ № 1 от 14.12.2006 года о назначении на должность генерального директора).

Таким образом, генеральный директор ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...>, исполняя свои организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

15.01.2015 года в отношении генерального директора ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...> составлен протокол № 03.03-14.3/2р об административном правонарушении по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

15.01.2015 года от генерального директора ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...>, поступило ходатайство о рассмотрении дела № 03.03-14.3/2р об административном правонарушении 15.01.2015 года в 14 часов 20 минут (мск).

15.01.2015 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, генеральный директор ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...> осуществив действия, связанные с ненадлежащим контролем за распространением в июне 2014 года на телеканале «КТВ-Город» ненадлежащей рекламы «Постоянная боль в спине нарушает привычный распорядок дня,

оказывает негативное воздействие на нашу жизнь. В целом к счастью есть способ уменьшить болевые ощущения, вернуть былую легкость и активный образ жизни «Когда боль снята, то можно делать хоть что угодно, хоть летать» «У меня пропала боязнь, даже если со мной что-то случится я всегда знаю, что я могу одеть «Космодиск», у меня он как волшебная палочка» «Болевые ощущения больше не возвращались, больше нету никакого страха перед тем, что они вернуться, потому что даже если такое произойдет то есть «Космодиск» мы его просто возьмем и он нам поможет/.../», совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

Генеральный директор ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...> мог должным образом проконтролировать содержание рекламы, распространенной в июне 2014 года на телеканале «КТВ-Город», и тем самым, принять зависящие от него 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 генеральным директором ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...> всех зависящих от него мер для соблюдения требований законодательства о рекламе, не предоставлено. Генеральным директором ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...> 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 генерального директора ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...> в совершении административного правонарушения.

На основании изложенного, действия генерального директора ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...>, связанные с распространением в июне 2014 года на телеканале «КТВ-Город» ненадлежащей рекламы «Постоянная боль в спине нарушает привычный распорядок дня, оказывает негативное воздействие на нашу жизнь. В целом к счастью есть способ уменьшить болевые ощущения, вернуть былую легкость и активный образ жизни «Когда боль снята, то можно делать хоть что угодно, хоть летать» «У меня пропала боязнь, даже если со мной что-то случится я всегда знаю, что я могу одеть «Космодиск», у меня он как волшебная палочка» «Болевые ощущения больше не возвращались, больше нету никакого страха перед тем, что они вернуться, потому что даже если такое произойдет то есть «Космодиск» мы его просто возьмем и он нам поможет/.../», 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 - генерального директора ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к генеральному директору ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...> меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в размере 10 000 (Десяти тысяч) рублей.

3. Направить копию настоящего постановления генеральному директору ООО «Телекомпания ТОПШОП ТВ» <...> 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.