ПОСТАНОВЛЕНИЕ №5

о назначении административного наказания по делу №19-АД(Р)02-17

об административном правонарушении

14 марта 2017г. г. Барнаул

Я, врио руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю Смирнова Л.И., рассмотрев протокол должностного лица управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю №3 от 28.02.2017г. и материалы дела об административном правонарушении №19-АД(Р)02-17, возбужденного в отношении должностного лица – генерального директора ООО «Миллор Фарма» Б<…> и другие материалы дела №19-АД(Р)02-17 об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Б<…> на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился.

В соответствии с ч.2 ст.25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных ч.3 ст.28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу, надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

07.03.2017г. от Б<…> поступило ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вхд.№172338).

В соответствии со ст. 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

Согласно протоколу об административном правонарушении №3 от 28.02.2017г. в действиях должностного лица – генерального директора ООО «Миллор Фарма» Б<…> допущено нарушение п.2 ч.1 ст.24, п.8 ч.1 ст.24 Федерального закона «О рекламе» и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Данное обстоятельство выражается в следующем.

В Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина РФ (вхд. №1612563 от 03.11.2016г.) по факту распространения в газете «Я в Бийске Резонанс на Алтае» (стр.2, №31 от 28.10.2016г.) рекламы медицинских препаратов «Кардиовален» и «РектАктив», с указанием ссылки о конкретных случаях избавления от болезни.

В выпуске газеты «Я в Бийске Резонанс на Алтае» (стр.2, №31 от 28.10.2016г.) размещена реклама следующего содержания: «Нет такого запора, который нельзя победить. С возрастом все наши органы, системы и мышцы слабеют. Кишечник тоже «сдает», и появляются многодневные изнурительные запоры. Но не надо думать, что это норма. Дадим бой запору и выиграем войну за свое здоровье!... Угроза 1. Многодневный запор – причина появления тяжелой кишечной непроходимости. Процессы гниения усиливаются, и человек умирает от тяжелой интоксикации всех систем и органов. Угроза 2. При запоре кишечник распирает. Мелкие кровеносные капилляры сдавливаются, нарушается кровоснабжение. Когда тканям не хватает кислорода, появляются очаги атрофии и некроза, что грозит прободением кишки. Угроза 3. Сдавливание мелких капилляров повышает общее кровяное давление. Гипертонические кризы и инсульты – запор может быть их первопричиной. Страдаете от гипертонии и запоров? Обязательно принимайте лекарства от давления. Российский препарат Кардиовален на основе натуральных экстрактов боярышника, валерианы, горицвета и желтушника, а также натрия бромида и камфоры эффективно снижает давление, нормализует сердцебиение и помогает крепко спать…

Лилия Васильевна, 62 года. Мы всю жизнь прожили с мужем в своем доме, поселок Троицкое. А как муж умер, дочка забрала меня к себе в город. Знать не знали мы, что такое запор, а тут – не могу и все! Насоветовали соседки сенну, пошла взяла. Сначала вроде помогло, хоть и крутило живот. Но только я перестала ее пить, как на тебе, снова запор! Это ж теперь всю жизнь на ней сидеть? И тут сама судьба меня навела: увидела в газете слабительное с каштаном, в свечах. Все лучше, чем внутрь глотать. Оно-то меня и спасло. Месяц пролечилась, и больше бед не знаю. Рекомендую всем! Будьте здоровы!...

Аня Бородина, будущая мама. Когда нам было 23 недельки, я замучалась от того, как тяжело стало ходить по-большому. Конечно, я читала, что запоры у беременных – это физиология. Но разве хорошо, что вся гадость в организме остается? А живот болит так, что хоть на стену лезь? Кефиры-черносливы сразу отмела, у меня от них изжога, желудок ноет. Врач назначил «РектАктив», натуральные свечки. Очень помогли. Их, кстати, и кормящим мамочкам можно.

Кардиовален Спокойная жизнь со здоровым сердцем. Применяется при: повышенном артериальном давлении; высоком пульсе; ощущение сердцебиения, перебоях в работе сердца; приливах, ощущении пульсации в голове; эффекте «ледяных рук», их дрожании или повышенной потливости. РектАктив применяется для: устранения острого и хронического запора; быстрый слабительный эффект (20 минут); при курсовом применении восстанавливает ежедневный стул. Бесплатный звонок на горячую линию по телефону: 8 800 222-42-72. Спрашивайте препараты в аптеках Барнаула и Бийска: Аптека Хелми, Ваш Доктор, Губернский лекарь, Аптеки Алтфарм. Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста».

В соответствии со ст.3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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.

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 полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закрепленному в статье 3 Федерального закона «О рекламе», направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к лекарственным препаратам «Кардиовален», «РектАктив», способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

В соответствии с регистрационным удостоверением лекарственного препарата для медицинского применения №ЛСР-007711/09, производителем лекарственного препарата «Кардиовален» является ЗАО «Вифитех» (142279, Московская область, Серпуховский район, п.Оболенск, ГНЦ ПМ).

В соответствии с регистрационным удостоверением лекарственного препарата для медицинского применения №ЛСР-002152/07, производителем лекарственного препарата «РектАктив» является ООО «Альтфарм» (142073, Московская область, Домодедовский район, д. Судаково, д/о «Лесное»).

На запрос антимонопольного органа ООО «Резонанс» представило договор №179 на рекламные услуги от 20.09.2016г., заключенный между ООО «Резонанс» (Исполнитель) и ООО «СБЛ-групп» (Заказчик). Согласно п.1.1 Договора, Исполнитель обязуется по заданию Заказчика оказывать услуги по размещению рекламного материала Заказчика в газете: «Резонанс на Алтае», а Заказчик обязуется оплатить данные услуги.

ООО «СБЛ-групп» на запрос антимонопольного органа пояснило, что не имеет и не имело договорных отношений с ЗАО «Вифитех» и ООО «Альтфарм». Основанием для размещения рекламного материала послужил Договор, заключенный между ООО «СБЛ-групп» и ООО «Миллор Фарма», являющимся официальным дистрибьютором в отношении лекарственных средств «Кардиовален» и «РектАктив». Согласно п.1.1 Договора возмездного оказания рекламных услуг от 20.09.2016г. Исполнитель (ООО «СБЛ-групп») обязуется по заданию Заказчика (ООО «Миллор Фарма»), на основании Договора №179 от 20.09.2016г., заключенного между Исполнителем и ООО «Резонанс» (Редакция печатного издания), оказывать Заказчику услуги по размещению рекламных материалов последнего в газете: «Резонанс на Алтае», а Заказчик обязуется оплатить данные услуги.

ООО «Миллор Фарма» пояснило, что не имело договорных отношений с ЗАО «Вифитех» и ООО «Альтфарм». Инициатором размещения рекламного материала являлось ООО «Миллор Фарма», т.к. Общество осуществляет закупку лекарственных средств «Кардиовален» и «РектАктив» у ЗАО «Вифитех» и ООО «Альтфарм», с целью их дальнейшей перепродажи. При взаимодействии с ООО «Резонанс» в рамках размещения рекламного материала ООО «Миллор Фарма» в печатном издании, ООО «СБЛ-ГРУПП» выполняло функцию посредника (передаточного звена) и в силу п.5.1 Договора от 20 сентября 2016г., заключенного между Обществом и ООО «СБЛ-ГРУПП» не должно нести ответственность за содержание и соответствие требованиям действующего законодательства Российской Федерации.

Федеральным законом «О рекламе» в статье 24 установлены специальные требования и ограничения к рекламе медицинских услуг.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.24 Федерального закона «О рекламе», реклама лекарственных средств не должна содержать ссылки на конкретные случаи излечения от заболеваний, улучшения состояния здоровья человека в результате применения объекта рекламирования.

В соответствии с п.8 ч.1 ст.24 Федерального закона «О рекламе», реклама лекарственных средств не должна гарантировать положительное действие объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий.

Рассматриваемая реклама сопровождается ссылками на конкретные случаи излечения людей, улучшения их состояния в результате применения рекламируемых лекарственных средств «Кардиовален» и «РектАктив», отсутствует информация о побочных действиях препаратов, что нарушает требование п.2 ч.1 ст.24, п.8 ч.1 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается, согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащей.

Согласно ст. 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований п.2 ч.1 ст.24, п.8 ч.1 ст.24 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержания рекламы лицо.

Согласно материалам, рекламодателем лекарственных препаратов «Кардиовален» и «РектАктив» в газете «Я в Бийске Резонанс на Алтае» является ООО «Миллор Фарма» (117186, г.Москва, проспект Нахимовский, д.22).

В соответствии с п.4 ст.38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ, 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.

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

Статьей 91 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что в обществе с ограниченной ответственностью создается исполнительный орган (коллективный и (или) единоличный), осуществляющий текущее руководство его деятельностью и подотчетный общему собранию его участников.

Б<…> приступил к исполнению служебных обязанностей в должности генерального директора в соответствии с приказом (распоряжением) о приеме работника на работу от 01.10.2013г.

Согласно п.3 должностной инструкции генерального директора ООО «Миллор Фарма» от 01.10.2013г., генеральный директор осуществляет руководство финансовой и хозяйственной (профессиональной) деятельности Общества, обеспечивает выполнение Обществом возложенных на него задач, своевременного и единообразного выполнения нормативных актов законодательства РФ, Правил внутреннего документооборота и контроля Общества, внутренних нормативных документов Общества.

В соответствии с п.5 должностной инструкции, генеральный директор Общества несет предусмотренную законодательством РФ ответственность за некачественное и несвоевременное выполнение обязанностей и неисполнение прав, предусмотренных настоящей Должностной инструкцией.

Согласно ч.5 ст. 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.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

У Б<…> имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях Б<…> имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст.14.3 КоАП РФ.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие должностным лицом – генеральным директором ООО «Миллор Фарма» Б<…> должных мер по соблюдению требований п.2 ч.1 ст.24, п.8 ч.1 ст.24 Федерального закона «О рекламе», привело к нарушению законодательства Российской Федерации о рекламе, что образует оконченный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.5 ст.14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На составление и подписание протокола №3 об административном правонарушении от 28.02.2017г. Б<…> не явился, о дате и времени и месте составления протокола уведомлен надлежащим образом. Б<…> направил ходатайство о составлении протокола в его отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении на семи страницах была направлена в адрес Б<…> заказным письмом с уведомлением о вручении почтового отправления.

Установлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность и предусмотренные ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно: признание вины, добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 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.

Пунктом 10 Федерального закона от 29.12.2015 N 408-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» установлено, что до 1 августа 2016 года для отнесения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства и для отнесения их к категориям субъектов малого и среднего предпринимательства применяются условия, установленные статьей 4 Федерального закона от 24 июля 2007 года N 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (в редакции, действовавшей до дня вступления в силу настоящего Федерального закона).

Согласно ст. 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего

предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно сведениям из Реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, опубликованного на сайте Федеральной налоговой службы России (https://rmsp.nalog.ru/), ООО «Миллор Фарма» относится к категории – микропредприятие.

Таким образом, ООО «Миллор Фарма» соответствует указанным условиям отнесения к категории субъектов малого и среднего предпринимательства - малое предпринимательство.

Согласно 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.

Должностное лицо – генеральный директор ООО «Миллор Фарма» Б<…> впервые совершил нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что должностное лицо - генеральный директор ООО «Миллор Фарма» Б<…> является работником субъекта малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене на предупреждение.

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., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать должностное лицо – генерального директора ООО «Миллор Фарма» Б<…> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч.1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Врио руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса Л.И.Смирнова