

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 058/04/14.3-745/2022 об административном правонарушении

27 октября 2022 года

г. Пенза, ул. Урицкого

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-745/2022, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя, по факту нарушения требования пункта 2 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», принятому решением Пензенского УФАС России от 13.09.2022 по делу №058/05/24-745/2022, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса административного правонарушения Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

При рассмотрении поступил протокол от 19.10.2022 № 058/04/14.3-745/2022 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении ИП, в связи с совершением деяния, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП

Российской Федерации) от 19.10.2022 № 058/04/14.3-745/2022 и материалы дела следует.

Решением Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/24-594/2022 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ИП по факту нарушения пункта 2 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

Заявленная ИП реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 13 октября 2022 года в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана подлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административных правонарушений, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении настоящего дела ИП не присутствовал. В адрес Пензенского УФАС России представил ходатайство о рассмотрении данного административного дела без его

тия. Кроме того, факт нарушения законодательства о рекламе признан.

смотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

г совершения ИП действий по распространению ненадлежащей рекламы доказан в
рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается
ставленными доказательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении
одательства о рекламе № 058/05/24-594/2022 следует, что в июле 2022 года на
амной конструкции по адресу: г. Пенза, пр. Строителей, 37-А (рядом с ГБУЗ
астной онкологический диспансер») размещена информация следующего
ржания: «ФИТОДАР 58. Если «химия» не может, пусть природа нам поможет! 48-03-03.
ы Пиявки. Прием специалистов» (с изображением: девушки в белом халате, корзины с
ами, банки с пиявками. Девушка рукой отодвигает лекарственные препараты).

оответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе», рекламой является информация,
ространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств,
эсованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к
екту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его
движение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар,
дство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты
лектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым
авлена реклама.

ли словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим
виям, а именно:

дназначаться для неопределенного круга лиц;

влекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;

собствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее
эделены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны
оотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

асно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются
ующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга),
назначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

рмация, распространяемая на рекламной конструкции, установленной по адресу: г.
а, пр. Строителей, 37-А (рядом с ГБУЗ «Областной онкологический диспансер»),
чает всем признакам рекламы, а именно: адресована неопределенному кругу лиц,
авлена на привлечение внимания к услугам компании «Фитодар 58», формируют и
ерживают интерес к данным услугам и способствуют их продвижению на рынке.

оответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается
ама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых
ктеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате
овления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о
е его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о
ветствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках
ости товара.

ная норма указывает ряд сведений о характеристиках товара, посягательство на точность которых не допускается. Вместе с тем перечень этих сведений является открытым, предоставляя свободу их расширительного толкования.

Толкования пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» носят общий характер и должны применяться независимо от специфических, особых свойств, присущих рекламируемому товару.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителей верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

Критерий достоверности таких характеристик производится исходя из конкретных данных и фактов, с ними связанных, и принимая во внимание в полном объеме рекламный текст и изображения для определения действительного смысла, содержания рекламы.

Рассматриваемое рекламное сообщение содержит указание: «Если «химия» не может, пусть природа нам поможет».

При анализе данной рекламы необходимо принять во внимание обстоятельства распространения данной рекламы. Рассматриваемая реклама размещена возле ГБУЗ «Городской частной онкологической диспансер». Соответственно данная реклама размещена в месте, доступном для обозрения людям с онкологическими заболеваниями, проходящими лечение лекарственными препаратами («химиотерапией»).

В данном случае следует анализировать совокупность всех элементов зрительного воздействия на потребителя рекламы: изображение девушки, отодвигающей рукой лекарственные препараты. При этом на первом плане изображены травы и банка с таблетками.

Указанная реклама ассоциируется с определенным товаром и его характеристиками. Размещение данной рекламы преследует цель привлечения внимания потребителей к конкретному объекту рекламирования – средствам природного происхождения (травам и пиявкам), с указанием в содержании сведений: «...Если «химия» не может, пусть природа нам поможет...», являющихся характеристикой товара.

Следует отметить, предполагается наличие утверждения, о том, что вместо «химии» (лекарственных препаратов) необходимо применять средства природного происхождения (травы и пиявки).

Следовательно, рекламное сообщение содержит недостоверную информацию относительно утверждения «Если «химия» не может, пусть природа нам поможет».

В соответствии с приказом Минздрава России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении перечня медицинской помощи в амбулаторных условиях» постановка пиявок является медицинской услугой, кодом услуги – А14.05.001.

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 рекламе,

траспраняемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в программах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Поскольку потребителями рассматриваемой рекламы не являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, на данную рекламу распространяются требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В вышеуказанной рекламе предупреждение о наличии противопоказаний и необходимости обращения за консультацией специалистов отсутствует, следовательно, в рассматриваемой рекламе содержатся признаки нарушения требований части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с положениями части 7 статьи 5 ФЗ «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 вводится в заблуждение потребитель рекламы.

Поскольку распространение рекламы медицинских услуг направлено на формирование у потребителя желания воспользоваться ими, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть потребителя, сформированные такой рекламой. Отсутствие информации с предупреждением о наличии противопоказаний при оказании медицинских услуг и необходимости обязательной консультации может привести к неблагоприятным последствиям.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения пункта 2 части 5, части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5, частью 7 статьи 24 законодательства Российской Федерации о рекламе несет рекламодатель.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является индивидуальный предприниматель, что подтверждается договором от 15.01.2022 № 52, заключенным с индивидуальным предпринимателем xxx на размещение наружной рекламы.

Таким образом, рекламодателем вышеуказанной рекламы является индивидуальный предприниматель.

Действия ИП были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама признана ненадлежащей.

основании части 5 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Пенза.

Время совершения административного правонарушения: июль 2022 года.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность в сфере образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Законом не установлено иное.

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

В данном образе, в действиях ИП, содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, согласно статье 4.2 КоАП РФ, являются:

1) впервые совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ;

2) добровольно устранил нарушение до возбуждения дела об административном правонарушении;

3) отсутствие лица, совершившего административное правонарушение.

Отсутствуют обстоятельства, отягчающие административную ответственность, согласно статье 4.3 КоАП РФ, не установлено.

В ходе рассмотрения настоящего административного дела сведений о тяжелом имущественном положении ИП не поступало.

Отсутствуют обстоятельства, исключающих согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении, при рассмотрении административного дела, не установлено.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является разновидностью государственной меры ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения

ых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

силу ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

стью 5 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

к тому же, в соответствии с ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ 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.

силу ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, назначаемая в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

ходе рассмотрения дела не установлено, что ранее ИП привлекался к административной ответственности.

соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным [законом](#). Федеральным [законом](#) могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

с учетом характера совершенного ИП административного правонарушения, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать в действиях индивидуального предпринимателя наличие состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Назначить индивидуальному предпринимателю наказание в виде предупреждения.