

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № А16/167-02

об административном правонарушении

21.04.2016

г. Тюмень

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), (_____), рассмотрев материалы дела №А16/167, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя – (_____), в присутствии представителя лица, привлекаемого к административной ответственности, (_____) (предъявлен паспорт гражданина РФ, полномочия проверены, доверенность б/н от 11.02.2016), которому разъяснены права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст. 51 Конституции РФ и ст.25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс),

У С Т А Н О В И Л А:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее - Комиссия) от 27.10.2015 № Р15/109-03 признана ненадлежащей реклама лечебно-профилактического продукта «Ламифарэн», которая была размещена на фасаде здания по адресу: г. Тюмень, ул. Осипенко, 81, поскольку в ней нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.06 № 38-ФЗ «О рекламе (далее также – Закон о рекламе).

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс).

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

В соответствии со статьей 3 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. Объект рекламирования – товар, средство его индивидуализации, 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона «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

Информация, размещенная на фасаде здания по адресу: г. Тюмень, ул. Осипенко, 81, следующего содержания: «Nature Code corporation, Ламифарэн (лечебно-профилактический продукт) 39-35-03, ул. Осипенко, 81, Ламифарэн, ламинария дальневосточная гомогенизированная для диетического лечебного и профилактического питания», является рекламой, поскольку отвечает всем требованиям, предъявляемым к рекламе и направлена на привлечение внимания потребителей к объекту рекламирования – лечебно-профилактического продукта «Ламифарэн» именно, как к средству, оказывающее лечебное и лечебно-профилактическое воздействие.

Таким образом, указанная информация является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к лечебно-профилактическому продукту «Ламифарэн».

Согласно [статье 4](#) Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее - Закон об обращении лекарственных средств) лекарственные средства - вещества или их комбинации, вступающие в контакт с организмом человека или животного, проникающие в органы, ткани организма человека или животного, применяемые для профилактики, диагностики (за исключением веществ или их комбинаций, не контактирующих с организмом человека или животного), лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности и полученные из крови, плазмы крови, из органов, тканей организма человека или животного, растений, минералов методами синтеза или с применением биологических технологий. К лекарственным средствам относятся фармацевтические субстанции и лекарственные препараты (пункт 1); лекарственные препараты - лекарственные средства в виде лекарственных форм, применяемые для профилактики, диагностики, лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности(пункт 4).

Согласно [части 1 статьи 13](#) Закона об обращении лекарственных средств лекарственные препараты вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Приказом Минздрава России от 22.10.2012 № 428н утвержден Административный регламент Министерства здравоохранения Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по государственной регистрации лекарственных препаратов для медицинского применения.

В соответствии с этим регламентом документом, подтверждающим факт государственной регистрации лекарственного средства, является регистрационное удостоверение.

Согласно [части 1 статьи 28](#) Закона об обращении лекарственных средств регистрационное удостоверение лекарственного препарата с указанием лекарственных форм и дозировок выдается бессрочно, за исключением регистрационного удостоверения лекарственного препарата, выдаваемого со сроком действия пять лет, на впервые регистрируемые в Российской Федерации

лекарственные препараты.

[Частью 1 статьи 33](#) Закона об обращении лекарственных средств установлено, что Государственный реестр лекарственных средств содержит, в том числе перечень лекарственных препаратов, прошедших государственную регистрацию.

Между тем установлено, что из содержания рекламы следует, что эта реклама содержит сведения, приведение которых характерно для рекламы лекарственных средств – указание на лечебные свойства лечебно-профилактического продукта «Ламифарэн».

Согласно Свидетельству о государственной регистрации №RU.77.99.19.004.E.014986.10.12 от 24.10.2012г. «Ламифарэн» зарегистрирован в качестве специализированного пищевого продукта «Ламинария дальневосточная гомогенизированная для диетического питания «Ламифарэн» (гель охлажденный).

Как следует из анализа вышеуказанного свидетельства, продукция «Ламифарэн» прошла регистрацию, внесена в Реестр свидетельств о государственной регистрации и разрешена для производства, реализации и использования для реализации населению в качестве диетического пищевого продукта, настоящее свидетельство выдано на основании экспертных заключений ГУ НИИ питания РАМН №72/Э-3074/и-08 от 25.12.2008 и ФГБУ НИИ питания РАМН № 72/Э-1775/и-12 от 04.10.2012г.

Как лекарственное средство данный продукт не зарегистрирован, то есть лекарственным средством не является, что исключает возможность указания в рекламе этого продукта на его лечебные свойства, в том числе профилактические.

Согласно [пункту 6 части 5 статьи 5](#) Закона о рекламе в рекламе не допускается указания на лечебные свойства, то есть на положительное влияние на течение болезни, объекта рекламирования, за исключением такого указания в рекламе лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, изделий медицинского назначения и медицинской техники.

Однако, в рекламе продукта «Ламифарэн», содержится указание на его лечебные и профилактические свойства, что не допускается в силу [пункта 6 части 5 статьи 5](#) Закона о рекламе.

Материалами дела установлено, «Ламифарэн» является, пищевым продуктом. В данном случае вводятся в заблуждение потребители вышеуказанной рекламной информации (поскольку содержится указание на лечебные свойства лечебно-профилактического продукта «Ламифарэн»).

Таким образом, реклама размещенная на фасаде здания по адресу: г. Тюмень, ул. Осипенко, 81, следующего содержания: «Nature Code corporation, Ламифарэн (лечебно-профилактический продукт) 39-35-03, ул. Осипенко, 81, Ламифарэн, ламинария дальневосточная гомогенизированная для диетического лечебного и профилактического питания» нарушает требования п. 6 ч. 5 ст. 5 Закона о рекламе.

Согласно части 4 статьи 2 Закона о рекламе специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств

индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Согласно ч. 4 ст. 38 Закона о рекламе, нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе влечет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 6 части 5 статьи 5, указанного закона несет как рекламодаделец, так и рекламодателем.

В соответствии со статьей 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. Совершившие административные правонарушения лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Материалы дела №Р15/109 свидетельствуют о том, что рекламодателем является индивидуальный предприниматель – (_____).

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламопроизводителем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ – влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, рекламодаделец, неся ответственность за содержание рекламы, рекламодателем за размещение рекламы с соблюдением определенных требований, должны обеспечить их соблюдение.

Материалами дела подтверждается нарушение законодательства о рекламе при распространении рекламы лечебно-профилактического продукта «Ламифарэн», что свидетельствует о наличии события административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Субъектом административного правонарушения по делу №А16/167 выступает ИП (_____).

Вина ИП (_____) состоит в том, что он не выполнил установленных Законом о рекламе требований и не предпринял всех зависящих от него мер по их соблюдению. Довод о том, что вышеуказанная реклама размещена сотрудником Васильевым К.Н. и решение о размещении он принял самостоятельно, не принимается во внимание, так как в силу ст. 1068 ГК РФ юридическое лицо либо

гражданин возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей. Таким образом, работодатель несёт ответственность за действие своего сотрудника, при исполнении работником своих трудовых обязанностей.

В материалы дела представлен Трудовой договор от 01.10.2014 №24, заключённый между индивидуальным предпринимателем (_____) и гражданином (_____) Согласно п. 10 вышеуказанного договора: «Работник обязан выполнять работу, порученную ему администрацией, в соответствии с должностью, профессией, квалификацией», так же соблюдать «Правила внутреннего трудового распорядка», технологическую и трудовую дисциплину, в свою очередь работодатель вправе требовать от работника своевременного, добросовестного и качественного исполнения им трудовых обязанностей (п.13 Трудового договора).

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела, – с 30.04.2015 г. по 31.08.2015 г.

Дело об административном правонарушении в соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного ИП (_____) административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Доказательств малозначительности совершенного правонарушения при рассмотрении дела не установлено. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, признается совершение правонарушения впервые.

На основании изложенного, учитывая характер и степень виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, причины и условия совершения административного правонарушения, руководствуясь статьями 2.4, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Применить к индивидуальному предпринимателю (_____), меру ответственности в виде административного штрафа в размере **4 000 (четыре тысячи)** рублей за совершение правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3. КоАП РФ.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Наименование получателя: Управление федерального казначейства
Министерства финансов России по Тюменской области (Тюменское УФАС России)

ИНН 7202081799, КПП 720301001

счет 40101810300000010005

банк получателя: отделение Тюмени, г. Тюмень

БИК 047102001, ОКТМО 71701000

код бюджетной классификации – 161 116 26000 01 6000 140

УИН 0319883317042200000433037

Назначение платежа: «Денежные (штрафы) взыскания за нарушение
законодательства о рекламе».

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.

(_____)