

Исх. № 4581-05 от 03.09.2019

ПОСТАНОВЛЕНИЕ  
о назначении административного наказания

30.08.2019  
15818/2019

ДЕЛО № 073/04/14.3-

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области <...>, рассмотрев материалы дела о совершении **индивидуальным предпринимателем** <...> (далее - <...>, *предприниматель*), ОГРНИП <...>, ИНН <...>, зарегистрированной по адресу: <...> (почтовый адрес: <...>), правонарушения, предусмотренного **частями 1 и 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в отсутствие ИП <...> (о месте и времени рассмотрения дела извещена надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило заявление <...> (Ростовская обл.), перенаправленное Управлением Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Ульяновской области (исх. № 73-00-04/30-760-2019 от 28.02.2019, вх. № 1281 от 04.03.2019), о факте распространения в газете «1000 советов» № 24 (410) за декабрь 2018 года на странице 13 рекламы медицинского прибора «ФизиоТон», нарушающей законодательство Российской Федерации о рекламе.

По обращению <...> Ульяновским УФАС России определением от 29.04.2019 возбуждено дело № 073/05/24-15665/2019 по признакам нарушения п.п. 2, 4, 10 ч. 3 и ч. 11 ст. 5, п. 8 ч. 1 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*). К участию в деле привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП <...>.

Решением Ульяновского УФАС России от 08.07.2019 (резюльтивная часть решения объявлена 24.06.2019) по делу № 073/05/24-15665/2019 реклама медицинского аппарата «ФизиоТон», размещенная в газете «1000 советов» № 24 (410) за декабрь

2018 года на странице 13, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п.п. 2, 10 ч. 3 ст. 5 и п.п. 7, 8 ч. 1 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Материалы дела № 073/05/24-15665/2019 переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.ч. 1 и 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> вынесено определение от 19.07.2019 о возбуждении в отношении ИП <...> дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-15818/2019 по ч.ч. 1 и 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 16.08.2019 в 11 час. 00 мин. Определение от 19.07.2019 (исх. № 3728-05 от 19.07.2019) направлено ИП <...>: по адресу места регистрации - заказным письмом с уведомлением № 43206837553<...> от 19.07.2019 (получено 26.07.2019), по почтовому адресу - заказным письмом с уведомлением № 43206837553<...> от 19.07.2019 (получено 22.07.2019).

ИП <...> в Ульяновское УФАС России представлены письменные пояснения по делу № 073/04/14.3-15818/2019 (вх. № 5498 от 14.08.2019), согласно которым рассматриваемая реклама медицинского изделия «ФизиоТон» носит исключительно информационный характер и, по мнению предпринимателя, не создаёт впечатления ненужности консультации с медицинскими специалистами, а также не может гарантировать положительное действие объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий. Кроме того, согласно инструкции по применению медицинского изделия «ФизиоТон»: «Аппарат рассчитан на индивидуальное применение и не требует специальной технической и медицинской подготовки пользователя при работе с ним. При необходимости проконсультируйтесь со специалистом. Проводя процедуры по назначению лечащего врача, следует придерживаться рекомендованных им методик лечения». Во исполнение предписания Ульяновского УФАС России № 6 от 08.07.2019 о прекращении нарушения законодательства о рекламе, выданного на основании решения от 08.07.2019 по делу № 073/05/24-15665/2019, ИП <...> уведомила управление, что выход рекламы медицинского изделия «ФизиоТон» прекращен с 29.04.2019. Предприниматель просит прекратить производство по делу об административном правонарушении № 073/04/14.3-15818/2019.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России <...> в отношении ИП <...>, в присутствии представителя предпринимателя <...> (доверенность № 73/30-н/73-2018-6-86 от 14.11.2018), составлен протокол об административном правонарушении № 204 от 16.08.2019 по ч.ч. 1 и 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола об административном правонарушении № 204 от 16.08.2019 и определение от 16.08.2019 о назначении рассмотрения дела № 073/04/14.3-15818/2019 в Ульяновском УФАС России на 30.08.2019 в 14 час. 00 мин. (исх. № 4252-05 от 16.08.2019) вручены 16.08.2019 под роспись представителю ИП <...>, а также направлены ИП <...> заказным письмом с уведомлением № 43206838552<...> от 19.08.2019, которое 22.08.2019 получено

адресатом.

ИП <...> в Ульяновское УФАС России представлены письменные пояснения по делу № 073/04/14.3-15818/2019 (вх. № 5850 от 30.08.2019), согласно которым рассматриваемая реклама медицинского прибора «ФизиоТон» сопровождается предупредительной надписью: «Имеются противопоказания, перед использованием ознакомьтесь с инструкцией», при этом инструкция к аппарату размещена на сайте, адрес которого также указан в рекламе. Кроме того, <...> были озвучены противопоказания к применению аппарата по телефону. Таким образом, ИП <...> полагает, что все условия продажи товара, указанные в рекламе, соблюдены. Также ИП <...> сообщила, что ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекалась (вх. № 5849 от 30.08.2019). Кроме того, предприниматель представила информацию о материальном положении - сведения об остатках денежных средств на счетах в ПАО Банк «ФК Открытие» по состоянию на 29.08.2019 (вх. № 5851 от 30.08.2019).

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 073/05/24-15665/2019 и дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-15818/2019 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление <...>, перенаправленное Управлением Роспотребнадзора по Ульяновской области (исх. № 73-00-04/30-760-2019 от 28.02.2019, вх. № 1281 от 04.03.2019), о факте распространения в газете «1000 советов» № 24 (410) за декабрь 2018 года на странице 13 рекламы медицинского прибора «ФизиоТон». В частности, в заявлении сообщается, что медицинский прибор «ФизиоТон» рекламируется авторитетными людьми. Информация о противопоказаниях к применению аппарата в рекламе отсутствует, по телефону, указанному в рекламе, все противопоказания не озвучивают. Кроме того, в рекламе заявлено, что только до 5 февраля 2019 года цена аппарата «ФизиоТон» составляет 5990 рублей, однако <...> (в период действия акции) указанный аппарат был продан по цене 7080 рублей, плюс страховой взнос и услуги по пересылке.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 1227-05 от 12.03.2019) издатель газеты «1000 советов» общество с ограниченной ответственностью «Юнилайн» (далее - ООО «Юнилайн»), ОГРН 1106732003058, ИНН 6732003089 (исх. № 25 от 20.03.2019, вх. № 1885 от 28.03.2019), сообщило сведения о заказчике рекламы медицинского прибора «ФизиоТон», которым является ИП <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>.

<...> дополнительно представила (вх. № 2590 от 19.04.2019) копию рекламы прибора «ФизиоТон» «Когда я узнала об этом, моя жизнь перевернулась!», опубликованной в газете «1000 советов» № 24 (410) за декабрь 2018 года. В рекламе, в частности, содержится следующая информация: «Заказывайте «ФизиоТон» по бесплатной федеральной линии (только по РФ) **8 (800) 77-83-03** Консультация специалиста **БЕСПЛАТНО!** [www.phizioton.ru](http://www.phizioton.ru) 433507, г. Димитровград, а/я 73, заказ Н-44 Цена аппарата «ФизиоТон» 7990 руб. **5990 руб.** Ваша выгода 2000 руб. Только до 5 февраля 2019 года И ЭТО ЕЩЁ НЕ ВСЁ...

*Беспрецедентная акция!\** Только для читателей газеты «1000 советов»: 1. Закажите аппарат «ФизиоТон». 2. Получите в подарок эффективное средство, для ваших суставов в подарок! **ВИТАМИННЫЙ КОМПЛЕКС «ОДУВАНЧИК П»** Это средство

*может стать Вашим! Натуральное средство из корня одуванчика лекарственного для тех, кто хочет: остановить деформацию суставов; предотвратить загустение крови; укрепить и оздоровить печень; восстановить хрящевую ткань; снизить уровень холестерина. БАД, НЕ ЯВЛЯЕТСЯ ЛЕКАРСТВЕННЫМ СРЕДСТВОМ».*

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «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; 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.

Согласно п. 4 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/24-15665/2019 Комиссией Ульяновского УФАС России установлено, что стоимость товара, заявленная в рекламе, соответствует действительности. <...> аппарат «ФизиоТон» продан по цене 5990 рублей. Дополнительно потребитель приобрел сетевой источник питания стоимостью 560 рублей - аппарат работает как от батареи питания типа «Крона», которая входит в комплект, так и от сетевого источника питания (в комплект не входит). Кроме того, потребитель оплачивает тариф за доставку (ФГУП «Почта России» или курьерской службой), в данном случае тариф за доставку ФГУП «Почта России» составил 530 рублей. Стоимость заказа <...> с учетом доставки составила 7080 рублей.

Таким образом, нарушение п. 4 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе медицинского аппарата «ФизиоТон», размещенной в газете «1000 советов» № 24 (410) за декабрь 2018 года, отсутствует.

В соответствии с п. 2 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

В рекламе «Когда я узнала об этом, моя жизнь перевернулась!» медицинский прибор «ФизиоТон» характеризуется как: «аппарат для восстановления кровообращения и оздоровления всего организма! В этом аппарате объединились сразу несколько эффективных факторов воздействия, которые в сочетании дают максимальный эффект. А еще «ФизиоТон» снимает болевые синдромы, усиливает эффективность медикаментозного лечения и помогает существенно снизить дозы», «Достоинства аппарата «ФизиоТон» очевидны! Он прослужит вам долго, экономя для вас десятки тысяч рублей в год на лекарствах».

В соответствии с ч. 3 ст. 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» обращение медицинских изделий включает в себя технические испытания, токсикологические исследования, клинические испытания, экспертизу качества, эффективности и безопасности медицинских изделий, их государственную регистрацию, производство, изготовление, ввоз на территорию Российской Федерации, вывоз с территории Российской Федерации, подтверждение соответствия, государственный контроль, хранение, транспортировку, реализацию, монтаж, наладку, применение, эксплуатацию, в том числе техническое обслуживание, предусмотренное нормативной, технической и (или) эксплуатационной документацией производителя (изготовителя), а также ремонт, утилизацию или уничтожение. Производитель (изготовитель) медицинского изделия разрабатывает техническую и (или) эксплуатационную документацию, в соответствии с которой осуществляются производство, изготовление, хранение, транспортировка, монтаж, наладка, применение, эксплуатация, в том числе техническое обслуживание, а также ремонт, утилизация или уничтожение медицинского изделия. Требования к содержанию технической и эксплуатационной документации производителя (изготовителя) медицинского изделия устанавливаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Согласно п. 6 Требований к содержанию технической и эксплуатационной документации производителя (изготовителя) медицинского изделия, утвержденных приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 19.01.2017 № 11н, эксплуатационная документация производителя (изготовителя) на медицинское изделие, представляемая производителем (изготовителем) или уполномоченным представителем производителя (изготовителя), в составе регистрационного досье на медицинское изделие, должна содержать, в том числе, назначение медицинского изделия с указанием потенциального потребителя (например, медицинский работник); функциональные характеристики и назначение медицинского изделия; риски применения медицинского изделия, противопоказания, ожидаемые и предсказуемые побочные эффекты, связанные с применением медицинского изделия по назначению; технические характеристики медицинского изделия.

В соответствии с эксплуатационной документацией (Руководством по эксплуатации) аппарата физиотерапевтического автономного для сочетанного электрического, магнитного, фотохромного и микровибрационного воздействия одноканального «ФизиоТон» (регистрационное удостоверение № ФСР 2010/07421 от 13.01.2015), изготовителем которого является общество с ограниченной ответственностью «Научно-производственная фирма «НЕВОТОН», ОГРН 1037800006111, ИНН 7801095818, аппарат применяется с целью обезболивания, стимуляции заживления тканей и рефлексотерапии для оказания тонизирующего воздействия.

Таких функциональных характеристик аппарата как усиление эффективности медикаментозного лечения, что приведет к снижению дозы лекарственных средств, в эксплуатационной документации медицинского прибора «ФизиоТон» не содержится. Кроме того, согласно протоколам клинических испытаний аппарата после разовой процедуры воздействия заметного обезболивающего эффекта не получено (Протокол клинических испытаний в ФГКУ «Главный военный клинический

госпиталь имени академика Н.Н. Бурденко» от 24.04.2002), длительность процедуры достаточно велика - для получения клинического эффекта необходимо воздействие в течение 30 - 50 минут и более, к тому же эффективность воздействия уступает другим известным и широко распространённым физиотерапевтическим аппаратам (Акт о проведении клинических испытаний в ФГБУ «Российский ордена Трудового Красного Знамени Научно-исследовательском институте травматологии и ортопедии имени Р.Р. Вредена» (РосНИИТО) от 27.04.2002).

Сообщение в рекламе о свойствах и характеристиках, в том числе о способах применения и использования, лекарственных препаратов и медицинских изделий допускается только в пределах показаний, содержащихся в утвержденных в установленном порядке инструкциях по применению и использованию таких объектов рекламирования (ч. 6 ст. 24 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно п. 8 ч. 1 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» реклама медицинских изделий не должна гарантировать положительное действие объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий.

Рекламное заявление: *«ФизиоТон» - компактный аппарат для восстановления кровообращения и оздоровления всего организма! В этом аппарате объединились сразу несколько эффективных факторов воздействия, которые в сочетании дают максимальный эффект!»* гарантирует эффективность и безопасность использования данного медицинского изделия. Кроме того, в рекламной статье присутствуют утверждения: *«Там я узнала о безопасных и эффективных способах лечения», «недорогой физиотерапевтический аппарат с ярким лечебным эффектом»,* которые в совокупности усиливают впечатление, что медицинское изделие безопасно, его положительное действие и эффективность гарантируются.

В соответствии с п. 7 ч. 1 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» реклама лекарственных средств не должна создавать впечатление ненужности обращения к врачу.

Согласно ч. 4 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» требования пунктов 1 - 8 части 1 настоящей статьи распространяются также на рекламу медицинских изделий.

В рекламе *«Когда я узнала об этом, моя жизнь перевернулась!»* сообщается: *«О том, как бесплатная медицина становится все более недоступной. О зачастую бесполезном лечении и малоэффективных препаратах», «В поликлинике она столкнулась с огромными очередями, запись к узким специалистам на несколько месяцев вперед. Как говорится, не хочешь тратить время - иди в частную клинику. У Елены не было денег на платную медицину, да и у кого они есть. Лишь через три месяца она прошла всех нужных специалистов. Выписали ей, конечно, не то, что в рекламе, но результат был немногим лучше. А сколько потраченного времени и денег?», «Весной мне повезло побывать на выставке, перевернувшей мою жизнь! Там я узнала о безопасных и эффективных способах лечения», «А нужно лишь восстановить кровообращение и наладить питание клеток. Как? С помощью лекарств? К сожалению, это не работает так, как хотелось бы... «ФизиоТон» - компактный аппарат для восстановления кровообращения и оздоровления всего организма», «Сколько же стоит собственный медицинский центр, который всегда под*

рукой? Обычная цена на «ФизиоТон» - 7990 руб. При таких-то возможностях!». Реклама сопровождается предупредительной надписью: «Имеются противопоказания, перед использованием ознакомьтесь с инструкцией». При этом с инструкцией можно ознакомиться только после приобретения аппарата. Инструкция также размещена на сайте производителя изделия, однако информация о сайте (адрес сайта) в рекламе отсутствует.

Рекламная статья создает впечатление ненужности обращаться к врачам, поскольку «ФизиоТон» - это собственный медицинский центр». Кроме того согласно рекламе обращение к врачам либо требует больших временных затрат, либо денег, да и выписывают специалисты малоэффективные препараты, назначают бесполезное лечение.

Согласно п. 10 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о рекомендациях физических или юридических лиц относительно объекта рекламирования либо о его одобрении физическими или юридическими лицами.

Рассказ о медицинском приборе «ФизиоТон» ведется от имени <...>, советской и российской киноактрисы и теле- и радиоведущей.

В соответствии с авторским договором на постановочную рекламную фотосессию с отчуждением исключительных авторских прав фотографа и артиста, заключенным 16.11.2017 между ИП <...> (заказчик) и народной артисткой Российской Федерации <...> (артист), артист подписывает тексты пожеланий и отзывы об аппаратах, в том числе аппарате «ФизиоТон». Тексты пожеланий и отзывов согласуются сторонами.

Согласованный отзыв артиста об аппарате «ФизиоТон» имеет следующее содержание: «Дорогие мои, я для себя открыла новый путь к здоровью. Этим путем оказался замечательный аппарат ФизиоТон. Он прекрасно помогает справляться со многими заболеваниями: это и больные суставы, и головные боли, и заболевания уха, горла, носа, невралгии и многое другое... Если вы еще не нашли свой путь к здоровью, рекомендую воспользоваться аппаратом ФизиоТон. Я уверена, что это маленькое чудо должно быть в каждой домашней аптечке. Здоровья вам, дорогие мои. Искренне ваша Народная Артистка России Ангелина Вовк».

Содержание отзыва об аппарате «ФизиоТон», данного Ангелиной Вовк, не соответствует сведениям, которые приведены в рассматриваемой рекламе.

Также в рекламе медицинского прибора «ФизиоТон» приведено мнение об аппарате <...>, к.м.н., доцента кафедры неврологии, нейрохирургии, физиотерапии и лечебной физкультуры Ульяновского государственного университета.

Рекомендация <...> сопровождается наименованием должности, которую она занимает в Федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего образования «Ульяновский государственный университет», что свидетельствует о рекомендациях и от имени университета. <...>, как физическому лицу, принадлежит научная степень - кандидат медицинских наук, а также ученое звание - доцент. Кафедра неврологии, нейрохирургии, физиотерапии и лечебной физкультуры Ульяновского государственного

университета является местом осуществления профессиональной деятельности по договору.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 2993-05 от 07.06.2019) ФГБУ ВО «Ульяновский государственный университет» (исх. № 1888/01-07 от 20.06.2019, вх. № 4134 от 20.06.2019) сообщило, что в должностные обязанности доцента кафедры неврологии, нейрохирургии, физиотерапии и лечебной физкультуры ФГБОУ ВО «Ульяновский государственный университет» не входит высказывание мнения (в форме заключений и отзывов) о каких-либо товарах, работах, услугах для производства рекламы с указанием должности, в том числе в частном порядке. <... > не обладает правом действовать от имени ФГБОУ ВО «Ульяновский государственный университет».

В соответствии с ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

Согласно ч. 1 ст. 152.1 Гражданского кодекса Российской Федерации обнародование и дальнейшее использование изображения гражданина (в том числе его фотографии, а также видеозаписи или произведения изобразительного искусства, в которых он изображен) допускаются только с согласия этого гражданина.

Нарушение ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе медицинского прибора «ФизиоТон» в ходе рассмотрения дела № 073/05/24-15665/2019 не подтвердилось.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Решением Ульяновского УФАС России от 08.07.2019 (резолютивная часть решения объявлена 24.06.2019) по делу № 073/05/24-15665/2019 реклама медицинского аппарата «ФизиоТон», размещенная в газете «1000 советов» № 24 (410) за декабрь 2018 года на странице 13, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п.п. 2, 10 ч. 3 ст. 5 и п.п. 7, 8 ч. 1 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

На основании указанного решения ИП <...> Ульяновским УФАС России выдано предписание № 6 от 08.07.2019 о прекращении нарушения законодательства о рекламе путём совершения действий, направленных на прекращение нарушения требований п.п. 2, 10 ч. 3 ст. 5 и п.п. 7, 8 ч. 1 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», а именно, путём приведения рекламы медицинского аппарата «ФизиоТон» в соответствие с указанными требованиями либо прекращения её распространения. ИП <...> сообщила об исполнении предписания (вх. № 4945 от 22.07.2019).

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 5 и ч. 1 ст. 24 указанного Федерального закона, несет рекламодатель.



При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается, что ненадлежащей рекламой нарушено право достаточно широкого круга потребителей рекламы (не только заявителя по делу № 073/05/24-15665/2019) на получение добросовестной рекламы.

Кроме того, состав правонарушения, квалифицируемого по ч.ч. 1 и 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении ИП <...> к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Обстоятельства, признаваемыеотягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, являются оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, а также 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) и муниципальный контроль (п.п. 4 и 7 ч. 1 ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП <...>, несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 2 ст. 4.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) настоящего Кодекса и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

Согласно п. 2 ч. 3 ст. 4.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в случае, предусмотренном частью 2 настоящей статьи, административное наказание назначается в пределах санкции, при применении которой может быть назначен наибольший административный штраф в денежном выражении, если указанными санкциями предусматривается назначение административного наказания в виде административного штрафа.

Наибольший административный штраф в данном случае предусмотрен ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - от 10 000 до 20 000 рублей на должностных лиц.

ИП <...> 01.08.2016 включена в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие (<https://rmsp.nalog.ru/>), ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекался.

В соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. 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.

2. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание,

предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно ст. 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления. ИП < ... > привлекалась к административной ответственности в виде предупреждения по ч.ч. 1, 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановлением Ульяновского УФАС России от 01.06.2017 по делу № 14098-К/05-2017. Таким образом, срок, предусмотренный ст. 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (1 год со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания), в данном случае истек.

Поскольку ИП <...> не считается привлечённой к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **индивидуального предпринимателя** <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частями 1 и 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Назначить **индивидуальному предпринимателю** <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, административное наказание в виде **предупреждения**.

*На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.*

**Заместитель руководителя управления -**

**начальник отдела**

<...>