

# УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

## ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

### ПО С Т А Н О В Л Е Н И Е № 072/04/14.3-119/2019

о назначении административного наказания

за нарушение законодательства о рекламе

18.07.2019 г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области <...>, рассмотрев материалы дела № 072/04/14.3-119/2019, возбужденного в отношении ООО «РДГ» (адрес местонахождения: 124498, г. Москва, г. Зеленоград, корпус 219, этаж 1 пом. 1 ком. 20-2, ОГРН 1157746120400, ИНН 7721284400, КПП 773501001, дата регистрации 05.12.2017 г.), в отсутствие законного представителя ООО «РДГ», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении (о чем свидетельствует почтовый идентификатор № 80082137041466), которому права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст. 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс), разъяснены в протоколе от 06.06.2019 г. № 072/04/14.3-119/2019,

### У С Т А Н О В И Л:

В Тюменское УФАС России поступило заявление гр. <...> (вх. № 8258 от 17.10.2018 г.) по факту распространения рекламы биологически активных добавок (БАД).

В заявлении указано, что 13 октября 2018 г. заявительница извлекла из почтового ящика, расположенного на первом этаже пятого подъезда дома по адресу: г. Тюмень, ул. Широтная, д. 17, каталог товаров «Лента» № 25 (114) с 11.10.2018 по 24.10.2018 с рекламой БАД на стр. 3 и 4. Она указывает, что такие же каталоги лежали сверху почтовых ящиков. Заявительница считает, что реклама БАД в данном каталоге размещена с нарушением действующего законодательства РФ о рекламе.

Определением Тюменского УФАС России от 08.04.2019 г. № 072/04/14.3-119/2019 в отношении ООО «РДГ» возбуждено производство по делу об административном правонарушении по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ). Проведено административное расследование.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе № Р18/55-25 от 26.02.2019 г. признана ненадлежащей реклама, размещенная в «Специальном выпуске каталога товаров «Лента»» № 25 (114) с 11.10.18 по 24.10.18, поскольку в ней нарушены требования пункта 1.1 части 1

статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

Согласно п.п. 1, 2, 3, 4 ст. 3 Закона о рекламе, рекламой является 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона о рекламе, данный закон не распространяется на: политическую рекламу, в том числе предвыборную агитацию и агитацию по вопросам референдума; информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом; справочно-информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой; сообщения органов государственной власти, иных государственных органов, сообщения органов местного самоуправления, сообщения муниципальных органов, которые не входят в структуру органов местного самоуправления, если такие сообщения не содержат сведений рекламного характера и не являются социальной рекламой; вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера; объявления физических лиц или юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности; информацию о товаре, его изготовителе, об импортере или экспортере, размещенную на товаре или его упаковке; любые элементы оформления товара, помещенные на товаре или его упаковке и не относящиеся к другому товару; упоминания о товаре, средствах его индивидуализации, об изготовителе или о продавце товара, которые органично интегрированы в произведения науки, литературы или искусства и сами по себе не являются сведениями рекламного характера.

Рассматриваемая информация о БАД в данном каталоге не относится ни к одной категории информации, перечисленной в ч. 2 ст. 2 Закона о рекламе, следовательно, на неё распространяется Закон о рекламе.

Согласно выписке Роскомнадзора, Каталог товаров «Лента» - печатное СМИ - бюллетень, дата регистрации - 30.12.2014 г., номер свидетельства – ПИ № ФС 77 – 60457, территория распространения – РФ.

На обложке рассматриваемого каталога имеется надпись следующего содержания: «РЕКЛАМНОЕ СМИ СПЕЦИАЛЬНЫЙ ВЫПУСК КАТАЛОГА ТОВАРОВ «ЛЕНТА» № 25 (114) С 11.10.18 по 24.10.18 WWW.LENTA.COM 8-800-700-4111».

Информация о БАД в каталоге товаров «Лента», распространяемая по почтовым ящикам жителей г. Тюмени, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к рекламируемому объекту, способствует формированию интереса к рекламируемому товару и его продвижению на рынке.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой по смыслу п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, где объектом рекламирования выступает товар: витаминные добавки VPLAB, мультивитамины VPLAB, специализированный продукт VPLAB, UNIVERSALNUTRITIONANIMAL, АМИНОКИСЛОТЫ VPLAB, ПИТАНИЕ СПОРТИВНОЕ VPLAB, который является БАД.

Согласно п 1.1 ч. 1 ст. 25 Закона № 38-ФЗ О рекламе, реклама биологически активных добавок в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о том, что объект рекламирования не является лекарственным средством. В данной рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах, при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд, и такому предупреждению должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Актом осмотра от 18.10.2018 г. установлено, что бюллетень «Специальный выпуск каталога товаров «Лента»» № 25 (114) с 11.10.18 по 24.10.18 представляет собой периодическое печатное издание с размещением в нем рекламы товаров ООО «Лента».

На странице 3 данного издания размещена информация о БАД с содержанием:

- «ВИТАМИННЫЕ ДОБАВКИ БАД VPLAB, 60 капсул в уп.\*: - рыбий жир – 299 руб. – омега 3-6-9 – 599 руб. – 29% от 299.00» (площадью: 5,3 см \* 4,5 см = 23,85 см<sup>2</sup>);

- «БАД МУЛЬТИВИТАМИНЫ VPLAB, 1 уп.\*: - daily, 100 таблеток – 649 руб. – ultramen's/ ultrawomen's, 90 капсул -799 руб. – 29% от 649.00» (площадью: 6,2 см \* 4,3 см = 26,66 см<sup>2</sup>);

- «БАД СПЕЦИАЛИЗИРОВАННЫЙ ПРОДУКТ VPLAB\*: - l-carnitin, 90 капсул – 749 руб. – жиросжигатель lipojets, cl- carnitine-ом, 500 мл – 799 руб. – жиросжигающий комплекс lipojets, 100 капсул – 999 руб. от -29% от 749.00» (площадью: 6 см \* 4,8 см = 28,8 см<sup>2</sup>);

«БАД UNIVERSALNUTRITIONANIMAL, 44 пакета в банке\*: - хондропротекторflex – мультивитамины -26% 1899» (площадью: 6,7 \* 4,5 см = 30,15 см<sup>2</sup>).

Предупреждение с содержанием: «\*БИОЛОГИЧЕСКИ АКТИВНАЯ ДОБАВКА, НЕ ЯВЛЯЕТСЯ ЛЕКАРСТВЕННЫМ СРЕДСТВОМ» (площадью: 6,5 см \* 0,3 см = 1,95 см<sup>2</sup>).

Общая площадь (пространство) информации о БАД на ст. 3 составляет: 23,85 + 26,66 + 28,8 + 30,15 + 1,95 = 111,41 (см<sup>2</sup>).

Процент предупреждения о том, что объект рекламирования не является лекарственным средством от общей площади (пространства) на стр. 3 составляет:  $1,95 \text{ см}^2 * 100 \% : 111,41 \text{ см}^2 = 1,75 \%$ .

На странице 4 данного издания размещена информация о БАД с содержанием:

- «БАД АМИНОКИСЛОТЫ VPLABBCAA 8:1:1, 300 г\*: - фруктовый пунш - манго – грейпфрут – 29% 1199» (площадью:  $4,3 \text{ см} * 4,5 \text{ см} = 19,35 \text{ см}^2$ );

- «БАД ПИТАНИЕ СПОРТИВНОЕ VPLAB\*: - протеин сывороточный, 750 г: ваниль, клубника-банан, шоколад, нейтральный – 949 руб. – гейнер, 5 кг: шоколад, клубника-йогурт – 2499 руб. от -25% от 949.00» (площадью:  $9,3 \text{ см} * 5,1 \text{ см} = 47,43 \text{ см}^2$ ).

Предупреждение с содержанием: «\*БИОЛОГИЧЕСКИ АКТИВНАЯ ДОБАВКА, НЕ ЯВЛЯЕТСЯ ЛЕКАРСТВЕННЫМ СРЕДСТВОМ» (площадью:  $6,5 \text{ см} * 0,3 \text{ см} = 1,95 \text{ см}^2$ ).

Общая площадь (пространство) информации о БАД на ст. 4 составляет:  $19,35 + 47,43 + 1,95 = 68,73 \text{ (см}^2\text{)}$ .

Процент предупреждения о том, что БАД не является лекарственным средством от общей рекламной площади (пространства) на стр. 4 составляет:  $1,95 \text{ см} * 100 \% : 68,73 \text{ см} = 2,84 \%$ .

В рассматриваемой информации предупреждению о том, что биологически активная добавка не является лекарственным средством отведено менее десяти процентов рекламной площади (пространства).

Таким образом, вышеуказанная реклама не соответствует требованиям п. 1.1 ч. 1 ст. 25 Закона о рекламе, поскольку в рассматриваемой рекламе предупреждению о том, что биологически активная добавка не является лекарственным средством отведено менее десяти процентов рекламной площади (пространства).

В соответствии с ч. 6, 7 ст. 38 Закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований п. 1.1 ч. 1 ст. 25 Закона «О рекламе» несет рекламодатель и рекламодатель и распространитель.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно п. 1.1 договора № 28092017 от 28.09.2017 г., заключенного между Заказчиком ООО «Лента» и Исполнителем ООО «РДГ» (далее – договор), Заказчик поручает и оплачивает, а исполнитель обязуется оказывать услуги (далее по тексту «услуги») по безадресному распространению полиграфической продукции Заказчика (далее по тексту – «продукция»), а также дополнительные услуги, связанные с обработкой, доставкой и распространением продукции Заказчика.

П. 1.2 договора предусмотрен порядок, условия оказания услуг, ассортимент и количество продукции, подлежащей распространению, ориентировочная стоимость услуг, сроки выполнения, а также перечень возможных дополнительных услуг утверждаются сторонами по каждому конкретному поручению Заказчика в форме заказа на выполнение услуг (далее по тексту – заказ), отображенной в

приложении № 1 к настоящему договору, которое является его неотъемлемой частью.

В соответствии с п. 2.1. договора Исполнитель обязуется:

2.1.1. Своевременно оказывать Заказчику услуги, предусмотренные договором и приложениями к нему.

2.1.4. Распространять продукцию в порядке и в количестве, на условиях и в сроки, согласованные сторонами в соответствующих заказах.

2.1.6. Ежедневно в период распространения продукции Заказчик не позднее 13:00 по Московскому времени (если иное время не оговорено в соответствующем заказе) посредством электронной почты предоставлять Заказчику отчет по количеству фактически распространенной продукции за предыдущий день с указанием даты распространения, района, названия улицы, номера дома и общего количества распространенной продукции (в случае невозможности распространить в каком-либо подъезде – с указанием причины). По завершении каждого периода распространения продукции – предоставить полный отчет по оказанным услугам.

В соответствии с п. 2.2.1. договора Исполнитель вправе с целью исполнения своих обязанностей по договору с согласия заказчика привлекать третьих лиц, неся при этом полную ответственность за последствия неисполнения и/или ненадлежащего исполнения обязательств указанными лицами как за свои собственные действия.

Согласно п. 4.1. договора Стороны несут ответственность за неисполнение и /или ненадлежащее исполнение своих обязательств по договору в соответствии с действующим законодательством РФ.

Таким образом, рекламораспространителем данной рекламы является ООО «РДГ» (адрес местонахождения: 124498, г. Москва, г. Зеленоград, корпус 219, э. 1 пом. 1 ком. 20-2, ОГРН 1157746120400, ИНН 7721284400, КПП 773501001, дата регистрации 05.12.2017 г.), поскольку Общество безадресно распространяло полиграфическую продукцию ООО «Лента» (каталоги товаров «Лента» № 25 (114) с 11.10.18 по 24.10.2018).

В соответствии с ч. 5 ст. 14.3 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 до пятисот тысяч рублей.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

Объектом правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, являются

общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе, а именно: п. 1.1. ч. 1 ст. 25 Закона о рекламе.

Правонарушение, предусмотренное ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям пренебрежительным отношением лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям, предусмотренным Законом о рекламе, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ предусматривает наступление административной ответственности вне зависимости от наличия / отсутствия отрицательных последствий распространения ненадлежащей рекламы.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-119/2019 выступает – ООО «РДГ» (адрес местонахождения: 124498, г. Москва, г. Зеленоград, корпус 219, э. 1 пом. 1 ком. 20-2, ОГРН 1157746120400, ИНН 7721284400, КПП 773501001, дата регистрации 05.12.2017 г.).

Субъективная сторона административного правонарушения выражена виной ООО «РДГ» и состоит в том, что оно не выполнило установленных Законом о рекламе требований и не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению.

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

Таким образом, ООО «РДГ», распространяя вышеуказанную рекламу, с нарушением рекламного законодательства, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела № Р18/55-25, с 11.10.2018 г. по 24.10.2018 г.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-119/2019 в соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного ООО «РДГ» административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, при рассмотрении дела не установлено.

Вместе с тем, 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.

Согласно статье 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.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «РДГ» относится к категории микропредприятие и внесено в реестр 01.08.2016 г.

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.

ООО «РДГ» впервые совершило 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 изложенного административное наказание ООО «РДГ» в виде административного штрафа, предусмотренное частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением лица от возможности совершения им противоправного действия.

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:**

1. Признать ООО «РДГ» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ООО «РДГ» (адрес местонахождения: 124498, г. Москва, г. Зеленоград, корпус 219, э. 1 пом. 1 ком. 20-2, ОГРН 1157746120400, ИНН 7721284400, КПП 773501001, дата регистрации 05.12.2017 г.) официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Заместитель

руководителя управления <...>