

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении № 500/09-АДМ-2016

«21» декабря 2016г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Ланцман Людмила Игоревна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев дело об административном правонарушении № 500/09-АДМ-2016, возбужденное протоколом 08.11.2016г. в отношении общества с ограниченной ответственностью «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» (ИНН 4205222957, ОГРН 1114205023679, дата регистрации: 01.06.2011г., юридический адрес: 650000, г. Кемерово, ул. Красноармейская, 120, далее по тексту – ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово») по совершению правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ) в присутствии защитника ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» <...> по доверенности № 3 от 08.06.2016г. (далее – <...>),

УСТАНОВИЛА:

21.09.2016г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 91/Р-2016 о нарушении законодательства о рекламе, возбужденного в отношении ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» вынесено решение о признании ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» нарушившим требования пункта 8 статьи 7, статьи 8, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») при размещении в феврале 2016г. рекламы в кабине лифта по адресу г. Кемерово, ул. <...>, следующего содержания:

- «Империя лимузинов тел. <...> www.viplimuzin42.ru».

Пунктом 2 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 «Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом» (далее - Правила продажи товаров дистанционным способом), определено, что «продажа товаров дистанционным способом» - продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо предоставленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

Согласно пункту 20 Правил продажи товаров дистанционным способом договор считается заключенным с момента выдачи продавцом покупателю кассового или

товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

Следовательно, вышеуказанной рекламой продвигаются товары, заказ которых можно произвести дистанционным способом через интернет-магазин – www.viplimuzin42.ru».

В соответствии со статьей 8 ФЗ «О рекламе» в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В нарушение данной правовой нормы в тексте вышеуказанной рекламы содержится возможность заказа товара через интернет - магазин www.viplimuzin42.ru», то есть дистанционным способом, без указания сведений о продавце товара (услуги) дистанционным способом.

–«Сауна ул. Заводская, 6 Тел. <...> Х.О. только для искушенных...Новая сауна премиум – класса...В нашем комплексе...Звоните прямо сейчас...» с изображением кальяна.

Пунктом 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» установлено, что не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

В нарушение данной правовой нормы в вышеуказанной рекламе содержится изображение кальяна.

–«Стоматологическая поликлиника Альфа-Дента Установка брекет – системы DAMON* Лиц. 42-01-003948 от 20.10.2015г...Акция* 18500р. Брекеты на время. Красивая улыбка – на всю жизнь! *Акция действительна с 01 февраля по 30 апреля 2016г. *Стоимость брекет – системы Damon оплачивается дополнительно... пр. Шахтеров, 109, <...>...Имеются противопоказания, необходима консультация специалиста».

Согласно части 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, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и

должно быть 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 печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

В вышеуказанной рекламе соотношение предупреждения о наличии противопоказаний к рекламе составляет 2,4% Расчет:

$10,92 * 100 / 446,24 = 2,4\%$, где 10,92 (см²) – объем предупреждения, 446,24 (см²) – объем рекламы.

В нарушение данной правовой нормы в вышеуказанной рекламе медицинских услуг предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов составляет менее 5% рекламного пространства.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 8 статьи 7, статьи 8, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Продюсерский центр «ПРОДвижение – Кемерово».

Административная ответственность за нарушение рекламоделателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и влечет наложение штрафа на физических лиц – от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей, на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что 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.

Частью 2 статьи 4.4 КоАП РФ 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.

Следовательно, действия ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово», выразившиеся в нарушении требований пункта 8 статьи 7, статьи 8, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы в кабине лифта по адресу г. Кемерово, ул. Институтская, 6, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой 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.

Время совершения ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» административного правонарушения: февраль 2016г.

Место совершения ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» административного правонарушения: г. Кемерово, ул. <...>, в кабине лифта.

10.10.2016г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 08.11.2016г. в 09 часов 20 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

08.11.2016г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 500/09-АДМ-2016 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» <...>.

08.11.2016г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 500/09-АДМ-2016 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 21.11.2016г. на 15 часов 15 минут. Копии определения и протокола были вручены 08.11.2016г. под расписку защитнику ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» (расписка имеется в материалах дела), а также направлены в адрес ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» заказным письмом с уведомлением о вручении.

21.11.2016г. состоялось рассмотрение дела № 500/09-АДМ-2106 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» <...>, который заявил устное ходатайство об отложении рассмотрения данного дела для предоставления дополнительных документов.

Данное ходатайство удовлетворено заместителем руководителя Кемеровского УФАС России.

Определением от 21.11.2016г. рассмотрение дела № 500/09-АДМ-2016 об административном правонарушении было отложено на 21.12.2016г. в 11 часов 30 минут. Копия определения об отложении рассмотрения дела была направлена в адрес ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

21.12.2016г. состоялось рассмотрение дела № 500/09-АДМ-2016 в присутствии представителя ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» <...>, который пояснил, что нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе произошло по вине менеджера по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» <...> (далее – <...>). В соответствии с пунктом 14 должностной инструкции менеджера по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово», менеджер по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» осуществляет контроль за соответствием рекламных макетов действующему законодательству и согласовывает их с клиентами. В нарушение своей должностной инструкции менеджер по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» разместила рекламу, макеты которой не были согласованы с рекламодателями, за что в соответствии с Приказом от 28.01.2016г. была привлечена к дисциплинарной ответственности в виде выговора.

Изучив материалы дела № 500/09-АДМ-2016, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Частью 4 статьи 38 ФЗ № 38-ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и влечет наложение штрафа на физических лиц – от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей, на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что 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.

Частью 2 статьи 4.4 КоАП РФ 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 статье 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

В соответствии с пунктом 14 должностной инструкции менеджера по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово», менеджер по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» осуществляет контроль за соответствие рекламных макетов действующему законодательству и согласовывает их с клиентами. В нарушение своей должностной инструкции менеджер по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» разместила рекламу, макеты которой не были согласованы с рекламодателями.

В связи с тем, что вина за нарушение требований пункта 8 статьи 7, статьи 8, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» лежит на менеджере по рекламе ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» <...>, так как данным должностным лицом, в нарушение должностной инструкции, размещена реклама, макеты которой не были согласованы с рекламодателями, в действиях ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23.48, пунктом 1 части 1 статьи 24.5, статьей 28.9, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1.Производство по делу об административном правонарушении № 500/09-АДМ-2016, возбужденное в отношении «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» (ИНН 4205222957, ОГРН 1114205023679, дата регистрации: 01.06.2011г., юридический адрес: 650000, г. Кемерово, ул. Красноармейская, 120), прекратить в связи с

отсутствием в его действиях состава административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Согласно части 1 статьи 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.

Заместитель руководителя управления

Л.И. Ланцман