

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об  
административном правонарушении № 03-22/46

13 сентября 2010 года

г. Йошкар-Ола

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл Зубарев Валерий Вячеславович, рассмотрев протокол от 28 июля 2010 года и материалы дела об административном правонарушении № 03-22/46, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя П, по факту нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в отсутствие надлежащим образом уведомленного ИП П,

### УСТАНОВИЛ:

По инициативе Марийского УФАС России было возбуждено дело об административном правонарушении № 03-22/46 в отношении ИП П по факту нарушения пунктов 2, 4, 6, 7, 8 части 1 статьи 24, пункта 2 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее – Закон о рекламе), выразившегося в размещении рекламной статьи под заголовком «ВАМ ВЕРНЕТ ЗДОРОВЬЕ ОН ЧУДО-ЛЕКАРЬ «НЕВОТОН»» в газете «PRO Город Йошкар-Ола» № 6 (23) от 13 февраля 2010 года.

Протокол об административном правонарушении от 28 июля 2010 года составлен специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России Жариковой Е.Б., в соответствии со статьями 28.2, 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Протокол был составлен в отсутствие надлежащим образом уведомленного ИП П.

Протоколом установлено следующее.

В ходе проведения мониторинга рекламы размещенной в газете «PRO Город Йошкар-Ола» № 6 (23) от 13 февраля 2010 года (далее – Газета), 27 февраля 2010 года на пятнадцатой полосе Газеты специалистами Марийского УФАС России была обнаружена рекламная статья под заголовком «ВАМ ВЕРНЕТ ЗДОРОВЬЕ ОН ЧУДО-ЛЕКАРЬ «НЕВОТОН»» (далее – Статья), содержащая информацию о выставке продаже прибора «Невотон», раскрывается его эффективность и опубликованы отзывы людей об улучшении их состояния в результате применения прибора. Кроме того, в Статье приведены следующие сведения: «Лицензия ФСН в СЗ и СР № 99-03-001426 от 28 февраля 2009 г. Сертификат № РОСС RU. ИМ 18.И01388 от 16 февраля 2009 г.».

Акт мониторинга рекламы от 27.02.2010 года.

Статья была размещена в Газете на основании договора № 404 от 01.02.2010 года, заключенного между обществом с ограниченной ответственностью «Мари пресс» и индивидуальным предпринимателем П.

П зарегистрирован ИФНС по г. Димитровграду Ульяновской области в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей 22 сентября 2008 года, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации индивидуального предпринимателя.

Согласно статье 3 Закона о рекламе, реклама – информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Таким образом, Статья, размещенная в Газете, является рекламой.

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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Объектом рекламирования, продвижение на рынке которого, преследует рассматриваемая реклама, является «прибор «Невотон»» (далее Прибор).

Устройство-апликатор магнитофизирующей «Невотон МК – 37»: «Невотон МК – 37.1», «Невотон МК –37.2» (предприятие - производитель ООО НПФ «НЕВОТОН», г. Санкт-Петербург) зарегистрирован в Российской Федерации как изделие медицинской техники, внесен в

Государственный реестр изделий медицинского назначения и медицинской техники (регистрационное удостоверение ФС № 022a3170/0133-04 от 23 июля 2004 года действительно до 23 июля 2014 года).

Согласно пункту 2 части 1 статьи 24 Закона о рекламе реклама медицинской техники не должна содержать ссылки на конкретные случаи излечения от заболеваний, улучшения состояния здоровья человека в результате применения объекта рекламирования.

Несмотря на указанные ограничения, в правой нижней части Статьи размешены следующие комментарии людей, применяющих Прибор:

- «Применяю «Невотон» для лечения гипертонии, остеохондроза и артрита....Очень рада, что у меня есть такой прибор» (Курушина Т.И., г. Н.Новгород);

- «Меня несколько лет беспокоят проблемы с сердцем. Учащенное сердцебиение, одышка, плохое самочувствие стали моим повседневным состоянием. Два месяца назад решил купить «Невотон» и не ошибся в нем.... Все очень довольны» (Сизов П.А., г. Казань).

Из содержания приведенных выражений, потребитель рекламы может сделать однозначный вывод об улучшении состояния людей в результате применения Прибора.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 24 Закона о рекламе реклама медицинской техники не должна создавать представление о преимуществах объекта рекламирования путем ссылки на факт проведения исследований, обязательных для государственной регистрации объекта рекламирования.

Несмотря на данную норму закона, в Статье содержится ссылка на факт проведения исследований, обязательных для государственной регистрации объекта рекламирования.

Так на вопрос: «При каких еще заболеваниях можно использовать «Невотон»?», ведущий специалист Института экологии человека, кандидат технических наук Головин Николай Иванович отвечает: «Оглашу только те из них, которые были исследованы в ходе клинических испытаний и получили официальное подтверждение Минздрава РФ...», далее следует перечисление заболеваний (сердечно-сосудистой системы, опорно-двигательного аппарата и т.д.), поддающихся лечению Прибором.

В соответствии с Административным регламентом Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной функции по регистрации изделий медицинского назначения, утвержденным приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 30 октября 2006 ода № 735 (далее – Регламент), регистрации подлежат все изделия медицинского назначения, предполагаемые к медицинскому применению на территории Российской Федерации и включающие в себя приборы, аппараты, инструменты, устройства, комплекты, комплексы, системы с программными средствами, оборудование, приспособления, перевязочные и шовные средства, стоматологические материалы, наборы реагентов, контрольные материалы и стандартные образцы, калибраторы, расходные материалы для анализаторов, изделия из полимерных, резиновых и иных материалов, программное обеспечение, которые применяют в медицинских целях по отдельности или в сочетании между собой и которые предназначены для:

- профилактики, диагностики (in vitro), лечения заболеваний, реабилитации, проведения медицинских процедур, исследований медицинского характера, замены и модификации частей тканей, органов человека, восстановления или компенсации нарушенных или утраченных физиологических функций, контроля над зачатием;

- воздействия на организм человека таким образом, что их функциональное назначение не реализуется путем химического, фармакологического, иммунологического или метаболического взаимодействия с организмом человека, однако способ действия которых может поддерживаться такими средствами (п.1.3. Регламента). Регистрация изделий медицинского назначения представляет собой государственную контрольно-надзорную функцию, исполняемую Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития с целью допуска изделий медицинского назначения к производству, импорту, продаже и применению на территории Российской Федерации (п.1.2. Регламента). Согласно п.1.7. Регламента регистрация осуществляется на основании результатов соответствующих испытаний и оценок, подтверждающих качество, эффективность и безопасность изделий. Для регистрации изделия в качестве медицинской техники необходимы технические, токсикологические, медицинские испытания, подтверждающие эффективность изделия медицинского назначения, степень достижения изделием медицинского назначения целей своего предназначенного использования.

Согласно пункту 2 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается указание на то, что объект рекламирования одобряется органами государственной власти или органами местного самоуправления либо их должностными лицами.

Размещение в Статье информации об официальном подтверждении Минздравом РФ проведенных исследований Прибора, способствует созданию впечатления об одобрении Прибора органом государственной власти.

Кроме того, согласно требованиям действующего законодательства о рекламе, реклама медицинской техники не должна:

- способствовать созданию у здорового человека впечатления о необходимости применения объекта рекламирования (пункт 6 части 1 статьи 24 Закона о рекламе);
- создавать впечатление ненужности обращения к врачу (пункт 7 части 1 статьи 24 Закона о рекламе);
- гарантировать положительное действие объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий (пункт 8 части 1 статьи 24 Закона о рекламе).

Несмотря на требования вышеперечисленных норм закона, текст Статьи содержит следующие выражения:

- «Ну подумайте сами, как можно не испробовать рекомендуемое средство на себе, а потом, добившись результата, не поделиться своей радостью с товарищем ....И тем самым ему помочь»;

- «Человек, пользующийся «Невоном», существенно экономит деньги на приобретение лекарственных препаратов»;

- «Он доступен всем, независимо от возраста, финансового благополучия, трудоспособности и числа болезней. Применять «Невотон» может и прикованный к постели инвалид, и практически здоровый бизнесмен. Исключительными особенностями прибора «Невотон» являются: его доступная цена длительный срок использования, отсутствие затрат при эксплуатации и высокая медицинская эффективность при множестве заболеваний».

Анализируя смысл приведенных выше выражений можно сделать вывод о том, что текст Статьи:

- способствует созданию у здорового человека впечатления о необходимости применения объекта рекламирования (Прибора);

- способствует созданию впечатление ненужности обращения к врачу;

- гарантирует положительное действие Прибора, его безопасность, эффективность.

Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает требования пунктов 2, 4, 6, 7, 8 части 1 статьи 24 и пункта 2 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 24 и части 5 статьи 5 Закона о рекламе несёт рекламодатель и рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Согласно статье 3 Закона о рекламе: рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

ИП П определил объект рекламирования и содержание рекламы, оплатил услуги по размещению рекламы в Газете. Таким образом, ИП П является рекламодателем.

Место совершения административного правонарушения: г. Йошкар-Ола.

Время совершения: 13 февраля 2010 года.

В силу части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое названным Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Объектом данного административного правонарушения является установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы.

Субъектом данного правонарушения является рекламодатель - ИП П, разместивший Статью, не соответствующую действующему законодательству о рекламе.

ИП П как субъект правоотношений, имел возможность выполнить обязанность по размещению рекламы соответствующей нормам Закона о рекламе, однако ее не исполнил.

В ходе рассмотрения дела, объективных обстоятельств, препятствующих выполнению ИП П своих обязанностей, в том числе по соблюдению действующего законодательства о рекламе, не установлено.

В соответствии с примечанием к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно части 1 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

В силу части 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Неосторожная вина состоит в том, что, совершая то или иное деяние, виновное лицо как субъект административного правонарушения не осознает его противоправности, однако при должной осмотрительности оно должно было и могло предвидеть наступление неблагоприятных последствий для правоотношений, охраняемых административным правом.

Антимонопольный орган пришел к выводу, что в действиях ИП П по размещению ненадлежащей рекламы содержится вина в форме неосторожности.

В соответствии со статьей 14.3. КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Из смысла статьи 2.9 КоАП РФ с учетом пункта 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда, либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

В данном случае, существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права, в связи с чем, антимонопольный орган считает невозможным применение к правонарушителю критерия малозначительности.

Руководствуясь пунктами 2, 4, 6, 7, 8 части 1 статьи 24, пунктом 2 части 5 статьи 5, статьями 33, 38 Закона о рекламе, статьями 2.1, 2.2, 4.1, 4.2, 14.3, 23.48, 26.1, 29.9 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на индивидуального предпринимателя П штраф в размере 4000 (четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

администратор поступлений в бюджет – Марийское УФАС России

ИНН 1215026787 КПП 121501001 ОКATO 88401000000

наименование получателя – УФК по Республике Марий Эл (Марийское УФАС России)

Банк получателя - ГРКЦ НБ Респ. Марий Эл Банка России г. Йошкар-Ола

БИК банка 048860001 счет получателя 40101810100000010001

код бюджетной классификации 161 1162 6000 01 0000 140.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 данной статьи должностное лицо, вынесшее постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного

осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 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.

Заместитель руководителя

В.В.Зубарев