

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № А16/177-02

об административном правонарушении

13.05.2016

г. Тюмень

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы дела №А16/177, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя – (_____), в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности, надлежащим образом извещенного о дате и времени рассмотрения данного дела, определение назначении даты, времени и места рассмотрения дела №А16/177 об административном правонарушении от 29.03.2016 №А16/177-01 вручено 22.04.2016 г., о чём свидетельствует почтовое уведомление № 62500097448759,

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 27.11.2015 № Р15/103-04 признана ненадлежащей реклама бальзама «Ёрш здоровья» (статья «Бальзам «Ёрш здоровья»), размещенная в информационно-рекламном издании «Наша Газета Тюмень» от 13.08.2015г. № 32 (38) на стр. 5, 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.

Согласно статье 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.

Независимо от формы или используемого средства распространения, реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В данной рекламе Бальзама «Ёрш здоровья, информация направлена на привлечение внимания потребителей именно к бальзаму «Ёрш здоровья».

Таким образом, информация о бальзаме «Ёрш здоровья», размещенная в информационно-рекламном издании «Наша Газета Тюмень» от 13.08.2015г. № 32 (38) на стр. 5, соответствует понятию, изложенному в ст. 3 Федерального закона «О рекламе» и является рекламной, где объектом рекламирования является бальзам «Ёрш здоровья».

Как следует из [части 1 статьи 5](#) Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение. Ненадлежащей рекламой согласно [подпункту 4 статьи 3](#) Закона «О рекламе» является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно п. 6 ч. 5 ст. 5 Закона о рекламе, в рекламе не допускается указание на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни, объекта рекламирования, за исключением такого указания в рекламе лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий.

Вместе с тем, вышеупомянутая реклама содержит следующий перечень исцеляющих бальзамом «Ёрш здоровья» болезней: «Заболевания сердечно-сосудистой системы: гипертония, стенокардия, вегетососудистая дистония, сердечный приступ, постинсультное состояние, варикозное расширение вен, отёк ног; поражения опорно-двигательного аппарата: остеохондроз, радикулит, болезни суставов, артрит, артроз, миозит, вывихи; заболевания желудочно-кишечного тракта: гастриты, колиты, язвенная болезнь, заболевания двенадцатиперстной кишки, печени, желчного пузыря; неврологические, нервно-психические расстройства: болевые синдромы, утомляемость, головные боли, стрессовые состояния, неврозы, нарушение сна, хроническая усталость; заболевания мочевыделительной и половой систем: моче- и желчекаменная болезнь, импотенция, фригидность, простатит, аденома предстательной железы, воспаление женских половых органов, нарушение цикла; заболевания ЛОР-органов: ангина, хронический бронхит, насморк, кашель, бронхиальная астма,

тугоухость, аллергия; нарушение зрения и болезни глаз: глаукома, катаракта и др.; применяют при сахарном диабете и онкологии», а также содержит ссылки на конкретные случаи улучшения состояния людей, что создает впечатление о том, что бальзам «Ёрш здоровья» обладает лечебными свойствами.

Согласно пункту 1 статьи 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.

Как следует из п. 4 ст. 4 Закона об обращении лекарственных средств, лекарственные препараты - лекарственные средства в виде лекарственных форм, применяемые для профилактики, диагностики, лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности.

В соответствии с ч. 1 ст. 13 Закона об обращении лекарственных средств, в Российской Федерации допускаются производство, изготовление, хранение, перевозка, ввоз в Российскую Федерацию, вывоз из Российской Федерации, реклама, отпуск, реализация, передача, применение, уничтожение лекарственных препаратов, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти

Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 22.10.2012г. № 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.

Между тем, установлено, что бальзам «Ёрш здоровья» согласно сертификату соответствия № РОСС RU.АГ83. Н01398 от 15.10.2012 является безалкогольным напитком.

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.

Следовательно, обозначенная выше реклама не соответствует требованиям п. 6 ч. 5 ст. 5 Закона о рекламе, поскольку содержит ссылки на конкретные случаи улучшения состояния здоровья людей и создает впечатление о том, что бальзам «Ёрш здоровья» обладает лечебными свойствами, поскольку содержит целый

перечень заболеваний, от которых может исцелить данный продукт.

Таким образом, реклама бальзама «Ёрш здоровья» (статья «Бальзам «Ёрш здоровья»), размещенная в информационно-рекламном издании «Наша Газета Тюмень» от 13.08.2015г. № 32 (38) нарушает требования п. 6 ч. 5 ст. 5 Закона о рекламе, поскольку содержит ссылки на конкретные случаи улучшения состояния здоровья людей и создает впечатление о том, что бальзам «Ёрш здоровья» обладает лечебными свойствами, поскольку содержит целый перечень заболеваний, от которых, может исцелить данный продукт.

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 №Р15/103 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 бальзама «Ёрш здоровья» (статья «Бальзам «Ёрш здоровья»), что свидетельствует о наличии события административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Субъектом административного правонарушения по делу №А16/177 выступает (_____)

Вина (_____) состоит в том, что он не выполнил установленных Законом о рекламе требований и не предпринял всех зависящих от него мер по их соблюдению.

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 13.08.2015 г. по настоящее время.

Дело об административном правонарушении в соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного (_____) 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,

П О С Т А Н О В И Л А:

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 **0319883317051600000447463**

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.

Заместитель

руководителя управления

<...>