

Я, <...> – (должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела №016/04/14.3-1104/2019 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица ООО «ЭЛИФ» (место нахождения юридического лица: 420043, г. Казань, ул. Вишневского, д. 29/48, помещ. 6Н; ОГРН: 1171690039620, ИНН: 1658199549, КПП: 165501001, дата регистрации: 25.04.2017 г.) по факту нарушения требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закона «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии директора <...>,

УСТАНОВИЛ:

В ходе проведения государственного надзора в сфере рекламы Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) были установлены признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы медицинских услуг с текстом: «ЭЛИФ. КОЛОНОСКОПИЯ. Колоноскопия в Казани. Дезинфекция высокого уровня! Процедура проводится в одноразовых шортах! <https://spe-elif.ru>» без предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию, а также необходимости получения консультации специалистов (рисунок 1).

Согласно пункту 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 8 октября 2012 г. N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

Согласно части 7 статьи 24 Закона «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).

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы - это 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

Учитывая правовой смысл и содержание приведенных понятий рекламы и объекта рекламирования, информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах, а также об изготовителе (продавце) такого товара, то есть объекту рекламирования в целом.

Информация, распространявшаяся в «Яндекс.Директ» «ЭЛИФ. КОЛОНОСКОПИЯ. Колоноскопия в Казани. Дезинфекция высокого уровня! Процедура проводится в одноразовых шортах! <https://spe-elif.ru>» содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам, предоставляемым соответствующими рекламодателями.

С учетом изложенного, рекламное объявление с текстом следующего содержания: «ЭЛИФ. КОЛОНОСКОПИЯ. Колоноскопия в Казани. Дезинфекция высокого уровня! Процедура проводится в одноразовых шортах! <https://spe-elif.ru>» имеет признаки нарушения части 7 статьи 24 Закона «О рекламе».

Согласно пояснениям директора ООО «ЭЛИФ» ответственный за изготовление, согласование и размещение рекламы является Урманова Ж.Ш. В объяснительной Урмановой Ж.Ш. было пояснено, что ею с целью исполнения обязанностей, возложенных приказом, были подготовлены баннеры для размещения в «Яндекс» и были учтены требования законодательства о необходимости размещения предупреждающей надписи «имеются противопоказания, необходима консультация со специалистом». Но после согласования с Летневым А.А. (по договору работает с ООО «ЭЛИФ» и отправляет рекламные материалы в «Яндекс»), который указал на то, что по правилам «Яндекс» при размещении текстово-графических рекламных материалов, «Яндекс» автоматически подставляет данное предупреждение, Урманова убрала данное предупреждение из баннера с целью избежать удвоения информации.

Согласно пояснениям ООО «Яндекс», в соответствии с пунктом 3.1 Оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ» обязательным условием оказания Яндексом Услуг является принятие и соблюдение Рекламодателем, применение к отношениям сторон по Договору требований и положений, определенных документами, обязательных для соблюдения Рекламодателем, в частности, документ «Правила показа», размещенный в сети Интернет по адресу: [https://yandex.ru/legal/direct\\_display\\_rules/](https://yandex.ru/legal/direct_display_rules/) (далее – Правила).

В пункте 5.1 Правил указано, что объявления медицинской тематики, сопровождаются предусмотренными ФЗ «О рекламе» и/или рекламной политикой Яндекса предупреждениями стандартного вида, а именно:

«Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом» — для рекламы лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинских изделий.

Сопровождение объявлений предупреждениями указанного вида производится путем автоматического определения тематики объявлений и/или через службу поддержки с помощью формы обратной связи по адресу: <https://yandex.ru/support/direct/troubleshooting/>. Контроль за надлежащим определением тематики объявления и обязательным наличием в объявлениях соответствующей тематики необходимого предупреждения обязуется обеспечивать Рекламодатель.

В силу технической ошибки тематика рекламы была определена некорректно, однако после выявления такой ошибки, реклама размещалась с сопровождением предупреждения «Есть противопоказания. Посоветуйтесь с врачом».

В соответствии с частью 6, 7 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель, рекламодатель, рекламодатель.

Статьей 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации. При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы (письмо ФАС России от 31.05.2016 N АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе»).

Рекламодателем является ООО «ЭЛИФ» (ОГРН 1171690039620; ИНН 1658199549; место нахождения: РТ, г. Казань, ул. Вишневого, д.29/48, помещ. 6Н).

Рекламодателем является ООО «ЯНДЕКС» (ОГРН 1027700229193; ИНН 7736207543; место нахождения: 119021, Россия, г. Москва, ул. Льва Толстого, д.16).

Ответственность за данное правонарушение 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.

Таким образом, действия ООО «ЭЛИФ», выразившиеся в нарушении законодательства о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ООО «ЭЛИФ» административного правонарушения: 12.03.2019 г.

Место совершения ООО «ЭЛИФ» административного правонарушения: территория распространения ненадлежащей рекламы на интернет-странице: <https://yandex.ru>», <https://spe-elif.ru>».

ООО «ЭЛИФ» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении.

Рассмотрение дела об указанном правонарушении состоялось 26 июля 2019 года в 10 часов 00 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, в присутствии директора <...>.

Доказательствами по настоящему делу являются материалы дела №016/05/24-464/2019, возбужденного Татарстанским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Учитывая то обстоятельство, что у ООО «ЭЛИФ» имелись условия для соблюдения требований Закона «О рекламе», оснований для признания указанного правонарушения в силу статьи 2.9 КоАП РФ малозначительным не имеется.

Совершенное правонарушение, состав которого носит формальный характер, не является исключительным случаем, поэтому не могло быть расценено в качестве малозначительного. Ответственность за указанные деяния наступает независимо от возникновения или не возникновения общественно опасных последствий. Наступление общественно опасных последствий при совершении правонарушений с формальным составом презюмируется самим фактом совершения действий или бездействия.

Обязанность каждого соблюдать закон закреплена в Конституции Российской Федерации.

В рассматриваемом случае совершенное правонарушение посягает на права неопределенного круга лиц, как возможных потребителей рекламируемых услуг на получение полной и достоверной информации, что создает в результате совершения данного правонарушения существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Татарстанским УФАС России установлено, что согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенному на сайте <https://rmsp.nalog.ru/search.html#pnIsearchResult>, ООО «ЭЛИФ» является микропредприятием. Данное административное правонарушение по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ ООО «ЭЛИФ» совершено впервые.

Исследовав материалы административного дела №016/04/14.3-1104/2019 антимонопольным органом принято назначение административного наказания ООО «ЭЛИФ» в виде предупреждения.

Согласно части 2 статьи 3.4 КоАП РФ, 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.

Согласно части 3 статьи 3.4 КоАП РФ, 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 части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Оснований для применения ст. 2.9 КоАП РФ не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 5 статьи 14.3, части 2 и 3 статьи 3.4, частью 1 статьи 4.1.1, частью 2 статьи 25.1, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «ЭЛИФ» (место нахождения юридического лица: 420043, Казань, ул. Вишневого, д. 29/48, помещ. 6Н; ОГРН: 1171690039620,

г.  
ИНН:

1658199549, КПП: 165501001, дата регистрации: 25.04.2017 г.), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде предупреждения.

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

Согласно статье 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

<...>