

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 98-14.3ч.5/16

об административном правонарушении

30 ноября 2016 года

г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы административного дела № 98-14.3ч.5/16, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Элефант-Формат» (ОГРН 1057424527632, ИНН 7453144807, КПП 745301001, зарегистрировано межрайонной ИФНС по Челябинской области 21.04.2005 по адресу: 454048, г. Челябинск, ул. Образцова, д. 24).

по факту производства и размещения наружной рекламы медицинского центра «Лотос» со сведениями «Родинка или меланома? Консультация 300 р Спросите у доктора 220-00-03 подробности по телефону», «Как простатит связан с числом Пи? Консультация 300 р Спросите у доктора 220-00-03 подробности по телефону», распространенной на рекламной конструкции по адресу: город Челябинск, пересечение пр. Ленина (в центр) и ул. Васенко у отделения Сбербанка, с нарушением части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии представителя ООО «Элефант-Формат» по доверенности от 28.11.2016, извещенного о месте и времени рассмотрения дела определением Челябинского УФАС России от 17.10.2016 года № 13175/08, в отношении которого возбуждено административное дело,

в присутствии специалиста – эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России Колотиловой А.В.,

исследовав материалы дела,

### УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) в рамках осуществления полномочий по государственному надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе проведен осмотр рекламных конструкций, размещенных в городе Челябинске и содержащих рекламу медицинских услуг, на предмет

соответствия статье 24 Федерального закона «О рекламе».

Установлено, что по адресу город Челябинск, пересечение пр. Ленина (в центр) и ул. Васенко, у отделения Сбербанка размещена рекламная конструкция со следующей информацией: «Лотос медицинский центр Родинка или меланома? Консультация 300 р. Спросите у доктора 220-00-03 подробности по телефону», «Лотос медицинский центр Как связан простатит с числом Пи? Консультация 300 р. Спросите у доктора 220-00-03 подробности по телефону».

Законодательство Российской Федерации о рекламе указывает на обязательное размещение в рекламе медицинских услуг сведений о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В данной рекламе такая информация была не доступна для восприятия потребителями ввиду ее выполнения в соответствующей цветовой гамме. Таким образом, фактически сведения о наличии противопоказаний к применению и необходимости получения консультации специалистов в рекламе не указаны, что не соответствует требованиям части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

На запрос Челябинского УФАС России о владельце указанной рекламной конструкции Управление наружной рекламы и информации Администрации города Челябинска сообщило, что владельцем данной рекламной конструкции является ООО «Элефант – Проспект» на основании разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции от 16 апреля 2013 года № 161.

Общество указало, что между ООО «Элефант – Проспект» и ООО «Профмедиа» заключен договор на размещение рекламных материалов от 01 июня 2015 года № 71, согласно которому ООО «Элефант – Проспект» обязуется разместить рекламно-информационный материал ООО «Профмедиа» на собственных и/или сторонних средствах наружной рекламы (рекламоносителей). При этом пунктом 6.1 указанного договора установлена ответственность ООО «Профмедиа» за несоответствие содержания размещаемых материалов законодательству Российской Федерации.

ООО Медицинский центр «Лотос» пояснило, что между обществом и ООО «Профмедиа» заключен договор оказания услуг рекламы и маркетинга от 15 апреля 2015 года № 2-К, а также агентский договор от 15 апреля 2015 года № 2/1-К. Согласно указанным договорам ООО «Профмедиа» уполномочено в интересах ООО Медицинский центр «Лотос» организовывать изготовление и размещение рекламных материалов. Кроме того, ООО Медицинский центр «Лотос» указало, что выполнение в светло-серой цветовой гамме на белом фоне не является нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе, так как из содержания самой рекламы усматривается информация о необходимости консультации специалиста, в частности в рекламе указана следующая информация: «Спросите у доктора 220-00-03 подробности по телефону».

ООО «Профмедиа» пояснило, что ООО «Элефант-Формат» по заказу ООО «Профмедиа» осуществило изготовление рекламы со следующей информацией: «Лотос медицинский центр Родинка или меланома? Консультация 300 р. Спросите у доктора 220-00-03 подробности по телефону», «Лотос медицинский центр Как связан простатит с числом Пи? Консультация 300 р. Спросите у доктора 220-00-03

подробности по телефону», которая в дальнейшем была размещена на пересечении проспекта Ленина (в центр) и улицы Васенко, у отделения Сбербанка, что подтверждается актом № УТ-1821 от 31 декабря 2015 года о приемке выполненных работ (оказанных услуг), который подписан представителями ООО «Профмедиа» и ООО «Элефант-Формат». Согласно указанному акту, ООО «Элефант-Формат» выполнило, а ООО «Профмедиа» приняло работу по печати рекламных материалов: сити-формат, пленка ПВХ, размером 1140\*1740 в количестве 22 штук. Договор между ООО «Профмедиа» и ООО «Элефант-Формат» по вопросу оказания услуги по изготовлению рекламных материалов: сити-формат, пленка ПВХ, размером 1140\*1740 не заключался, что подтверждается письмом ООО «Профмедиа» от 26 июля 2016 года. Также ООО «Профмедиа» указало, что лицом, осуществившим приведение рекламной информации об ООО Медицинский центр «Лотос» в готовую для распространения форму является ООО «Элефант-Формат» и представило макет рекламы ООО Медицинский центр «Лотос», которая в последующем размещена на пересечении проспекта Ленина (в центр) и улицы Васенко, у отделения Сбербанка.

ООО «Элефант-Формат» представило письменные пояснения, согласно которым общество изготовило рекламные материалы, которые в дальнейшем приняты ООО «Профмедиа» (акт № УТ-1821 от 31 декабря 2015 года о приемке выполненных работ (оказанных услуг) без претензий по объему, качеству и срокам исполнения. ООО «Элефант-Формат» указывает, что изготовление рекламной информации осуществлялось на основании предоставленного ООО «Профмедиа» макета.

Статьей 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований законодательства Российской Федерации о рекламе, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Предварительные макеты рекламы медицинских услуг ООО Медицинский центр «Лотос» в части прочтения текста о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалиста выполнены с учетом его восприятия при ознакомлении с основной информацией, изложенной в рекламе медицинских услуг ООО Медицинский центр «Лотос».

Таким образом, из материалов дела усматривается, что нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», выразившееся в отсутствии в рекламе сведений о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалиста ввиду невозможности их восприятия при прочтении текста рекламы, допущено при приведении информации в готовую для распространения форму.

Согласно акту № УТ-1821 от 31 декабря 2015 года о приемке выполненных работ (оказанных услуг), а также письменным пояснениям ООО «Профмедиа» и ООО «Элефант-Формат» рекламопроизводителем является ООО «Элефант-Формат».

Таким образом, ООО «Элефант – Формат», являясь рекламопроизводителем рекламы медицинских услуг ООО Медицинский центр «Лотос», несет ответственность за ее распространение с нарушением части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

ООО «Элефант – Формат» не приняты все достаточные меры по соблюдению

требований части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» при подготовке рекламных материалов со сведениями о медицинских услугах ООО Медицинский центр «Лотос» в готовую для распространения форму.

Частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) предусмотрено, 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.

12 октября 2016 года должностным лицом Челябинского УФАС России в отношении ООО «Элефант-Формат» был составлен протокол об административном правонарушении и возбуждено дело об административном правонарушении по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Поводом к возбуждению административного дела послужило обнаружение должностным лицом Челябинского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Статьей 2.1 КоАП РФ установлено, что 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.

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

В силу пункта 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 2 июня 2004 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» форма вины (статья 2.2 КоАП РФ) юридического лица в КоАП РФ не выделяется. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Материалами дела установлено, что ООО «Элефант – Формат», как

рекламопроизводитель, несет ответственность за содержание изготавливаемых и распространяемых рекламных материалов.

Вина ООО «Элефант – Формат» выразилась в ненадлежащем исполнении при производстве рекламной информации обязанности по обеспечению размещения в рекламе медицинских услуг обязательных сведений о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов доступных для восприятия потребителями рекламы, в результате чего были нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное статьей 14.3 КоАП РФ, начинается со дня совершения административного правонарушения.

23 марта 2016 года Челябинским УФАС России зафиксировано распространение ненадлежащей рекламы, что отражено в акте осмотра рекламной конструкции от 23.03.2016, соответственно, срок привлечения к административной ответственности, рекламопроизводителя данной рекламы, ООО «Элефант – Формат» истекает 23 марта 2017 года.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению ООО «Элефант – Формат» требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ООО «Элефант – Формат» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований пункта 3 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Однако ООО «Элефант – Формат» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 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.

Постановлением Правительства РФ от 04.04.2016 № 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для

каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, определяемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируемого по всем осуществляемым видам деятельности и применяемого по всем налоговым режимам, для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микropредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 12.10.2016 № ЮЭ9965-16-348464 ООО «Элефант – Формат» относится к категории малое предприятие.

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 «Элефант – Формат» впервые совершило нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, безопасности государства, отсутствуют.

С учетом того, что ООО «Элефант – Формат» является субъектом малого предпринимательства, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса административное наказание 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 юридического 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 виновным общество с ограниченной ответственностью «Элефант-Формат» (ОГРН 1057424527632, ИНН 7453144807, КПП 745301001, зарегистрировано межрайонной ИФНС по Челябинской области 21.04.2005 по адресу: 454048, г. Челябинск, ул. Образцова, д. 24) 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 «Элефант-Формат» 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.