

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело №

30 ноября 2016 года

06-10.2/95-2016/14.3

И.о. заместителя руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 17 ноября 2016 года и другие материалы дела, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...>,

в отсутствие ИП <...>., извещенного надлежащим образом,

в присутствии защитника ИП <...> - <...> (доверенность от 19.10.2016)

УСТАНОВИЛ:

25 октября 2016 года Комиссией Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было принято решение о передаче материалов дела № 06-10.1/63-2016, рассмотренного в отношении ИП <...>, для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Данное дело было возбуждено протоколом об административном правонарушении от 17 ноября 2016 года № 06-10.2/95-2016/14.3.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении, установлено следующее.

В Омское УФАС России поступило заявление гр. <...> (вх. № 5088э от 08.07.2016) о том, что в эфире «Радио России» ежедневно распространяется реклама диетического продукта «Ламифарэн» с признаками нарушения Федерального закона «О рекламе». При этом заявителем приложена запись указанной программы за 07 июля 2016 года.

На запрос Омского УФАС России филиалом ФГУП «ВГТРК» ГТРК «Иртыш» представлены запись одного из выпусков информационно-тематической программы «Будьте здоровы!» от 08.07.2016 года и график размещения

вышеуказанной программы в региональном эфире радиоканала «Радио России» в июле 2016 года.

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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.

Радиопрограмма «Будьте здоровы!», транслировавшаяся в региональном эфире «Радио России» 07 и 08 июля 2016 года, является рекламой продукта «Ламифарэн», поскольку направлена на привлечение внимания к указанному продукту, формирование и поддержание интереса к нему и продвижение его на рынке.

Указанная программа построена в форме беседы ведущей передачи со специалистом центра здоровья «Ламифарэн» <...> и дозвонившимися в студию радиослушателями.

Во время эфира ведущие, называя «Ламифарэн» диетическим лечебно-профилактическим продуктом, рассказывают о его составе, о том, какой положительный эффект оказывают отдельные составляющие продукта на конкретные системы организма и органы человека при нарушении их деятельности:

-«... «Ламифарэн» поистине уникальный состав. Полисахарид фукоидан способствует восстановлению активности иммунных клеток. «Ламифарэн» обладает полным набором макро- и микроэлементов, таких как фосфор, натрий, железо, магний, йод. Все эти элементы укрепляют, обладают выздоравливающим организмом свойством. Также в его состав входят природные энтеросорбенты под названием «альгинаты». Они предназначены для избавления организма от токсинов, ионов радионуклидов и болезнетворных бактерий. В составе «Ламифарэна» также имеются стерины, которые препятствуют скапливанию излишков холестерина и разжижают кровь, тем самым уменьшают тромбообразование сосудов. Вспомните все процессы, которые протекают в организме во время стресса! С ними со всеми способны справиться и ламинарин и фукоидан, и все они составляющие «Ламифарэна»...»;

- «...Ну и возвращаясь к последнему звонку, что касается действия «Ламифарэна», прежде всего, конечно нормализовалась работа кишечника, и, благодаря высокому содержанию растительных волокон и альгината натрия, которые способствовали улучшению всасывания в кишечнике, поступлению биологически-активных веществ типа ламинарина и фукоидана, подкрепленные витаминно-минеральным составом, обеспечило лучшую проходимость сосудов и нормализовало свойства крови. Ну а дальше богатейший витаминный состав, т.е. витамины группы В, аскорбиновая кислота, лецитин обеспечили полноценным питанием сердечную мышцу и головной мозг, ну и соответственно, это привело к уменьшению проявления атеросклероза в виде пошатываний и головокружений, болей в области сердца, вот как проявления стенокардии...далее поступление минеральных компонентов, усвоение их опорно-двигательным аппаратом, привело к облегчению со стороны суставов и позвоночника...».

Анализ содержания радиопередачи позволяет сделать вывод о том, что

посредством рекламы привлекается внимание покупателей к товару именно как к средству, оказывающему профилактическое и лечебное воздействие.

Сведения о свойствах продукта воспринимаются аудиторией как информация о лечебных свойствах продукта, что подтверждается рассказами радиослушателей, позвонивших в студию во время эфира. Граждане перечисляют имеющиеся у них заболевания (атеросклероз, гипертония, стенокардия, запор, варикоз, проблемы с суставами, бородавки), сообщают о положительном влиянии «Ламифарэна» при его применении на течение той или иной болезни, задают вопросы о возможности его использования при каком-либо заболевании.

Сведения о симптомах и проявлениях заболеваний, названиях болезней, методах воздействия на организм для восстановления здоровья, о профилактике и диагностике заболеваний, будучи сообщенными в рекламе, указывают на наличие у рекламируемых товаров и услуг лечебных свойств, тем самым формируя мнение потребителей рекламы о принадлежности таких товаров к лекарственным средствам.

Между тем Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека выданы свидетельства о государственной регистрации № 77.99.19.4.У.1789.3.09 от 03.03.2009 и № 77.99.19.4.У.1788.3.09 от 03.03.2009 на продукцию «ламинария дальневосточная гомогенизированная для диетического (лечебного и профилактического) питания «Ламифарэн» (порошок и гель охлажденный, соответственно), подтверждающие государственную регистрацию, внесение в реестр свидетельств о государственной регистрации и разрешение для производства, реализации и использования в качестве диетического (лечебного и профилактического) пищевого продукта при нарушениях липидного и углеводного обмена, для профилактики дефицита йода, как дополнительный источник пищевых волокон (альгинатов) и йода в органической форме.

Таким образом, продукт «Ламифарэн» зарегистрирован как пищевой продукт и не зарегистрирован как лекарственное средство, что исключает возможность указания в рекламе этого продукта на его лечебные свойства, поскольку это противоречит требованиям пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»

Согласно пункту 6 части 5 статьи 5 Федерального 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 лечения, изделий медицинского назначения и медицинской техники.

Определением Омского УФАС России от 21 сентября 2016 года к участию в рассмотрении дела № 06-10.1/63-2016 был привлечен ИП <...> в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

В отзыве на указанное определение (вх. № 7808 от 14.10.2016) ИП <...> даны пояснения, в которых указано: «...прошу привлечь к ответственности исключительно ИП <...>, так как договором между ИП <...> и ООО «Альянс ТВ+» ответственность за распространение рекламных материалов лежит на рекламодателе. Тема и содержание программы определялось ИП <...> и он несет ответственность за

высказывание 07 и 08 июля 2016 года представителя (<...>) своего товара в прямом эфире радиоканала «Радио России» в информационно тематической программе «Будьте здоровы!».

Таким образом, материалы дела, в частности положения Договора № 1 от 26.11.2015, свидетельствуют о том, что ИП <...> является рекламодателем рекламы пищевого продукта «Ламифарэн», то есть изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Решением Комиссии Омского УФАС России от 25 октября 2016 года по делу № 06-10.1/63-2015 реклама пищевого продукта «Ламифарэн», размещенная ИП <...> в региональном эфире радиоканала «Радио России» на территории Омской области 07 и 08 июля 2016 года, была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В силу примечания к статье 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, ИП <...>, имея возможность для соблюдения требований пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» и не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, -

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 тысяч до пятисот тысяч рублей.

Местом совершения административного правонарушения является: г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является период распространения рекламы в региональном эфире радиоканала «Радио России», а именно: 07 и 08 июля 2016 года.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-10.2/95-2016/14.3 был составлен 17.11.2016 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в присутствии защитника ИП <...>- <...> (доверенность от 19.10.2016).

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не истекли.

Вина ИП <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 06-10.2/95-2016/14.3.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-10.2/95-2016/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ИП <...> установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие ИП <...> действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность ИП <...> (статья 4.2 КоАП РФ), не выявлено.

В качестве обстоятельства, отягчающего административную ответственность ИП <...> (статья 4.3 КоАП РФ), признается тот факт, что за совершение аналогичного правонарушения ИП <...> уже подвергался административному наказанию (постановление Новосибирского УФАС России № 06-36/16 от 06.05.2016).

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не усматривается.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л :

Признать индивидуального предпринимателя <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 10000 (Десять тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях штраф должен быть уплачен ИП <...> не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в бюджет по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: УФК по Омской области (Управление федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации 16111626000016000140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе»

Код ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ в **ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ** должен содержать сведения о номерах идентификатора начисления и идентификатора плательщика, указанных в верхней части прилагаемых к настоящему постановлению бланков извещения и квитанции.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в [части 1](#) настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, 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 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.