

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-5407/2023

07 ноября 2023 г.
Краснодар

г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю _____, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3- 5407/2023, возбужденного в отношении ООО «Южный регион» _____, протоколом об административном правонарушении от 24.10.2023 г. по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ по факту распространения в газете «Все для Вас – Ейск» (№ 4(965) от 02.02.2023 г.) рекламы следующего содержания: «УЗИ всех органов и систем консультации специалистов ЭКГ – Холтер-суточное мониторирование ул. Свердлова 105...», размещенной на стр. 1; «Сантехник – Прочистка канализации – Сантехнические работы ...», размещенной на стр. 2, с нарушением ч. 7 ст. 24 и ст. 16 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие лица, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.3-5407/2023 – ООО «Южный регион» (ходатайство о составлении протокола в отсутствие)

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления Управления Федеральной службы по

надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Южному Федеральному округу (вх. № 6105/23 от 27.02.2023 г.) по факту распространения в газете «Все для Вас – Ейск» (№ 4 (965) от 02.02.2023 г.) рекламы следующего содержания:

- «УЗИ всех органов и систем консультации специалистов ЭКГ – Холтер-суточное мониторирование ул. Свердлова 105...», размещенной на стр. 1;

- «Сантехник – Прочистка канализации – Сантехнические работы ...», Краснодарским УФАС России установлено следующее.

К заявлению, в качестве подтверждения, был приложен экземпляр газеты (в деле).

По вышеуказанному факту было возбуждено дело № 023/05/24-2028/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламодателя ООО «Южный регион» и рекламораспространителя ИП _____

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 19.05.2023 г. (в полном объеме: 25.05.2023 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей.

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Южному Федеральному округу (вх. № _____ г.) по факту распространения в газете «Все для Вас – Ейск» (№ 4 (965) от 02.02.2023 г.) рекламы следующего содержания:

- «УЗИ всех органов и систем консультации специалистов ЭКГ – Холтер-суточное мониторирование ул. Свердлова 105...», размещенной на стр. 1;

- «Сантехник – Прочистка канализации – Сантехнические работы ...», размещенной на стр. 2, Краснодарское УФАС России установлено следующее.

К заявлению, в качестве подтверждения, был приложен экземпляр газеты (в деле).

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») реклама – это 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.

Реклама, вышеуказанного содержания полностью соответствует законодательному определению понятия "реклама", закреплённому в ст. 3 Федерального закона "О рекламе", является публичной, адресована неопределённому кругу лиц и направлена на привлечение внимания неопределённого круга лиц к медицинским и ремонтным услугам, а также способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

В соответствии с ч. 7 ст. 24 Федерального 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). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются

исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Таким образом, реклама медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В соответствии с ст. 16 Федерального закона «О рекламе» размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой "реклама" или пометкой "на правах рекламы". Объем рекламы в таких изданиях должен составлять не более чем сорок пять процентов объема одного номера периодических печатных изданий. Требование о соблюдении указанного объема не распространяется на периодические печатные издания, которые зарегистрированы в качестве специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера и на обложке и в выходных данных которых содержится информация о такой специализации.

Таким образом, размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы».

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 и ст. 16 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из письменных объяснений ИП _____ (вх. № _____ г.) следует, что рекламодателем рекламы: «УЗИ всех органов и систем консультации специалистов ЭКГ – Холтер-суточное мониторирование ул. Свердлова 105...», является ООО «Южный регион» (_____).

Кроме того, был предоставлен договор № 1 на оказание услуг по

размещению рекламно-информационных материалов от 07.03.2019 г. в котором прописано, что Исполнитель по поручению Заказчика обязуется оказывать услуги по размещению (публикации) рекламно-информационных материалов (далее по тексту – рекламный модуль) в печатном издании «Все для Вас – Ейск», а Заказчик обязуется оплачивать их в соответствии с установленными настоящим договором условиями.

Согласно пункту 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «Южный регион» (_____).

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона "О рекламе", ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Также, ИП _____ предоставила в Краснодарское УФАС России письменные объяснения (вх. _____.) из которых следует, что 20.02.2023 г. ИП Лоцинская О.Н. исправила макеты вышеуказанной рекламы с выпуска газеты «Все для Вас – Ейск» №7 (968) от 23.02.2023г., подтверждающие документы были отправлены в Краснодарское УФАС России (в деле).

Из письменных объяснений ООО «Южный регион» (вх. № _____.) следует, что вместе с рекламораспространителем был изменен макет вышеуказанной рекламы в соответствии с требованиями Федерального закона «О рекламе» в последующем выпуске газеты «Все для Вас – Ейск» № 7 (968) от 23.02.2023 г.

В соответствии с ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ 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 «Южный регион», выразившиеся в распространении в газете «Все для Вас – Ейск» ненадлежащей рекламы, с нарушением требований ч. 7 ст. 24 и ст. 16 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Краснодарское УФАС России направило в адрес ООО «Южный регион» уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ (исх. № _____ г.).

24.10.2023 г. Краснодарским УФАС России в отношении ООО «Южный регион» был составлен протокол об административном правонарушении № 023/04/14.3-5407/2023, а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении.

От ООО «Южный регион» поступило ходатайство об рассмотрении дела в отсутствие (вх. № _____ г.).

Субъект административного правонарушения - ООО «Южный регион».

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ООО «Южный регион» требований ч. 7 ст. 24 и ст. 16

Федерального закона «О рекламе».

Место совершения административного правонарушения - газета «Все для Вас – Ейск» (№ 4(965) от 02.02.2023 г.).

Время совершения административного правонарушения – 02.02.2023 г.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

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

Из разъяснений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащихся в пункте 18 Постановления Пленума от 02 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02 июня 2004 года № 10, введенный постановлением Пленума ВАС РФ от 20 ноября 2008 года № 60).

По смыслу статьи 2.9. КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Меры административной ответственности и правила их применения, устанавливаемые законодательством об административных правонарушениях, должны не только соответствовать характеру правонарушения, его опасности для защищаемых законом

ценностей, но и обеспечивать учет причин и условий его совершения, а также личности правонарушителя и степени его вины, гарантируя тем самым адекватность порождаемых последствий для лица, привлекаемого к административной ответственности, тому вреду, который причинен в результате административного правонарушения, не допуская избыточного государственного принуждения и обеспечивая баланс основных прав индивида (юридического лица) и общего интереса, состоящего в защите личности, общества и государства от административных правонарушений устанавливаемые КоАП РФ размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения находящихся под защитой административно-деликтного законодательства запретов.

В рассматриваемом случае, ООО «Южный регион» при соблюдении той степени добросовестности, которая от него требовалась в целях выполнения законодательно установленной обязанности, а также осуществления надлежащего контроля соблюдения законодательства о рекламе, мог не допустить совершения административного правонарушения.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя в совершенном правонарушении, прихожу к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с этим не допустимо применение статьи 2.9. КоАП РФ. Применение в рассматриваемом случае статьи 2.9. КоАП РФ не обеспечит адекватную защиту охраняемым общественным отношениям, а главное, не приведет к достижению установленной законом цели предупреждения совершения новых правонарушений.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу, что допущенное ООО «Южный регион» правонарушение не может быть признано малозначительным.

С учетом всего вышеизложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

Согласно части 2 статьи 3.4 и статьи 4.11 КоАП: административное

правонарушение совершено впервые, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, также административным правонарушением не причинено вреда или возникновение 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, и отсутствует имущественный ущерб.

Обстоятельств, препятствующих применению описанной выше нормы антимонопольным органом не установлено.

При рассмотрении дела № 023/04/14.3-5407/2023 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 023/04/14.3-5407/2023 установлена возможность замены административного, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ на предупреждение, согласно ч. 3 ст. 3.4 (в связи со вступлением в силу Закона № 290-ФЗ).

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 и ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ООО «Южный регион» (_____), к административной ответственности по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (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 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.

Заместителя

руководителя

управления