

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№06-09/214-09

25.01.2010 г. Томск

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области Шевченко Владимир Иванович, рассмотрев протокол и материалы дела №06-09/214-10 об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя З, в отсутствие индивидуального предпринимателя З, заявившего 25 января 2010 г. ходатайство о рассмотрении дела об административном правонарушении в день составления протокола об административном правонарушении (вх.№340 от 25 января 2010),

в присутствии защитника З действующей на основании доверенности, удостоверенной нотариусом. Подлинник доверенности предъявлен для ознакомления.

УСТАНОВИЛ

При осуществлении мониторинга печатных СМИ на предмет соблюдения законодательства о рекламе в автомобильном рекламном еженедельнике «Авторынок Томска» за 26 ноября -2 декабря 2009 г. (издатель ООО «Издательство «Водолей») обнаружены признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, которые выразились в следующем.

На странице №19 вышеназванного издания размещена реклама (рекламодатель индивидуальный предприниматель З) следующего содержания: «ЗАПЧАСТИ ДЛЯ ИНОМАРОК. Кузовное железо. Стекла. Радиаторы и многое другое. Товар подлежит обязательной сертификации. Большое поступление! Наличие в Томске. Ул. Герцена, 10...Снижение цен! С уважением, Автоаптека! ИП З.»

Вышеуказанный текст рекламы сопровождается изображением девушки, на голову которой надет головной убор – белая шапочка с крестом в передней (лицевой) части убора, в уши девушки помещены оливы фонендоскопа, спадающего на шею.

На странице №25 вышеуказанного издания размещена реклама того же рекламодателя следующего содержания: «ЗАПЧАСТИ ДЛЯ ИНОМАРОК. Стойки (дубликат – Тайвань, оригинал – Япония) от VITZ-а до LEXUS-а!!! (в наличии). Резина R12-R17, 5% износа. Диски, литые (б/у) и многое другое. Товар подлежит обязательной сертификации. Ул. Герцена, 10... С уважением, Автоаптека! ИП З.»

Реклама на странице №25 сопровождается тем же изображением девушки, что и реклама на странице 19.

Пунктом 4 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» установлен запрет на использование образа медицинского работника в вышеуказанной рекламе.

Рассматриваемая информация, распространенная в автомобильном рекламном еженедельнике «Авторынок Томска» за 26 ноября -2 декабря 2009 г. (издатель ООО «Издательство «Водолей»), соответствует определению понятия рекламы, указанному в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», согласно которому реклама – информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечения внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с п.2 ст.3 ФЗ «О рекламе» объектом рекламирования в данной рекламе являются запчасти для автомобилей иностранного производства.

Рекламодателем, в соответствии с п.5 ст.3 ФЗ «О рекламе» является – ИП З., что подтверждается: копиями кассовых приходных ордеров №74 от 19.02.2009, №301 от 05.05.2009, №384 от 02.06.2009, №822 от 11.12.2009; копиями актов №00000509 от 27.03.2008, №858 от 30.04.2008, от №1104 от 30.05.2008, №1211 от 30.06.2008, №1524 от 29.06.2008, №1777 от 29.08.2008, №2015 от 30.09.2008, №2027 от 23.10.2008, №2094 от 28.11.2008, №2499 от 18.12.2008, №20 от 22.01.2009, №252 от 26.02.2009, №645 от 30.03.2009, №1031 от 30.04.2009, №1199 от 28.05.2009, №1776 от 30.06.2009, №1554 от 27.07.2009, №1818 от 30.09.2009, №2106 от 29.10.2009, №2344 от 30.11.2009, №2402 от 14.12.2009; копиями страниц журнала «Авторынок Томска», содержащих идентичную рекламу за период с февраля 2008 по декабрь 2009 гг.

Согласно Большому толковому словарю русского языка (гл. редактор С.А. Кузнецов, СПб, Норинт) в авторской редакции 2009г. образ это внешний облик, наружность, внешность, живое, наглядное представление о ком-либо; чем-либо, возникающее в воображении, мыслях кого-либо.

Медицинский работник - это любой работник в сфере здравоохранения, будь то врач, ассистент, медсестра или санитар.

Человек в белой шапочке с крестом, по мнению антимонопольного органа, ассоциируется в подсознании потребителя рекламы с человеком, так или иначе имеющим отношение к медицине. Кроме того, демонстрация медицинского аппарата - фонендоскопа (либо предмета, похожего на фонендоскоп) не оставляет никаких сомнений в том, что в данном случае в рекламе изображен именно медицинский работник.

Комиссия УФАС России, вынося решение по делу №06-11/59-09, проведя анализ текстового и визуального содержания рекламы в совокупности, установила, что вышеуказанная реклама содержит образ медицинского работника, поскольку в рекламе используется изображение женщины в белом головном уборе с крестом в передней (лицевой) части убора, в уши которой помещены оливки фонендоскопа, спадающего на шею. Факт использования в рекламе образа именно медицинского работника подтверждается также использованием в рекламе слова «аптека».

Вышеуказанная реклама не является рекламой медицинских услуг, средств личной гигиены. Данная реклама доступна не только медицинским и фармацевтическим работникам, она рассчитана на неопределенный круг лиц.

В соответствии с п.4 ч.5 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускаются использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе медицинских услуг, средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников.

Комиссией Томского УФАС России 18 декабря 2009 г. установлено, что указанная реклама является ненадлежащей, поскольку она нарушает требования п.4 ч.5 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно ч.6 ст.38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушения п.4 ч.5 ст.5 указанного закона несет рекламодатель, т.е. ИП .

За нарушение рекламодателем законодательства о рекламе предусмотрена административная ответственность в соответствии со ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В качестве смягчающих обстоятельств учитывается то, что ранее индивидуальный предприниматель З к административной ответственности не привлекался.

Отягчающих обстоятельств по делу не установлено.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Исходя из оценки фактических обстоятельств дела, руководитель Томского УФАС России пришел к выводу, что совершенное индивидуальным предпринимателем правонарушение представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, с учетом положений, сформулированных в пункте 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 №10, не является малозначительным (исходя из характера нарушения, значительной санкции статьи 14.3 КоАП РФ).

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к индивидуальному предпринимателю 3 меры административной ответственности в виде штрафа за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в размере 4 000 (четыре тысяч) рублей

В соответствии с ч.1 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

В соответствии с ч.9 ст.38 ФЗ «О рекламе» суммы штрафов за нарушение законодательства РФ о рекламе зачисляются в бюджеты бюджетной системы РФ в следующем порядке:

- в федеральный бюджет – 40 процентов;
- в бюджет Томской области – 60 процентов.

Сведения об уплате суммы штрафа представить в Томское УФАС России в трехдневный срок после уплаты.

Согласно п.1 ст.20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный Кодексом об административных правонарушениях, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы

неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до 15 суток.

При неуплате штрафа в срок, согласно п.4 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях копия постановления направляется должностным лицом, вынесшим постановление, в банк или иную кредитную организацию для взыскания суммы штрафа из денежных средств или доходов юридического лица.

Согласно п.7 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях при невозможности взыскания штрафа постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее юридическому лицу, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии со ст.30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст.31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление вступает в законную силу по истечении срока, установленного для обжалования.

Руководитель управления В.И.Шевченко