

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об административном правонарушении № 557/09-АДМ-2016

«08» декабря 2016 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Ланцман Людмила Игоревна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 557/09-АДМ-2016, возбужденного протоколом от 29.11.2016г. в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ТБК-Медиа» (ИНН 4205284907, ОГРН 1144205005075, юридический адрес: 650025, Кемеровская область, г. Кемерово, ул. Коммунистическая, 124 – 59, дата регистрации в качестве юридического лица: 28.03.2014г.; далее - ООО «ТБК-Медиа») в присутствии защитника ООО «ТБК-Медиа» <...> по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

13.10.2016г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела 60/Р-2016 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «ТБК-Медиа» нарушившим требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы медицинских услуг в журнале «Авторский проект» (февраль - март 2016г.).

Согласно части 7 статьи 24 ФЗ «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.

В нарушение данной правовой нормы в журнале «Авторский проект» (февраль - март 2016г. на страницах 3 – 4, 18 – 19, 51, 52, 95) была размещена реклама

медицинских услуг, содержащая предупреждение о наличии противопоказаний или необходимости получения консультации специалиста, в нарушении части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» менее 5% рекламной площади.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодиспродространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» несет рекламодиспродространитель.

В данном случае распродространителем является ООО «ТВК-Медиа».

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодиспродространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Административная ответственность за нарушение рекламоделателем, рекламодиспродространителем, рекламопроизводителем части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» установлена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - 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.

Действия ООО «ТВК-Медиа», выразившиеся в нарушении требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распродространении рекламы медицинских услуг в журнале в журнале «Авторский проект» (февраль - март 2016г. на страницах 3 – 4, 18 – 19, 51, 52, 95), содержащим предупреждение о наличии противопоказаний или необходимости получения консультации специалиста размером менее 5% рекламной площади, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ООО «ТВК-Медиа» административного правонарушения: 15.02.2016г.

Место совершения ООО «ТВК-Медиа» административного правонарушения: г.Кемерово.

31.10.2016г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 29.11.2016г. на 09 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «ТВК-Медиа» согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП

«Почта России: отслеживание почтовых отправок» с отметкой почтового отделения «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

15.11.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ТВК-Медиа» в которых общество ссылается на смягчающие вину обстоятельства: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения и совершение административного правонарушения впервые. Также ООО «ТВК-Медиа» просит заменить административное наказание в виде штрафа предупреждением в соответствии с [частью 2 статьи 3.4](#) КоАП РФ, поскольку общество является малым предприятием и правонарушение, совершенное обществом, не нанесло вредных последствий и не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причинило имущественного ущерба.

29.11.2016г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 557/09-АДМ-2016 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «ТВК-Медиа» <...> по доверенности, которая поддержала представленные письменные пояснения.

29.11.2016г. определением № 557/09-АДМ-2016 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 08.12.2016г. на 10 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «ТВК-Медиа» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с отметкой почтового отделения «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

08.12.2016г. состоялось рассмотрение дела № 557/09-АДМ-2016 в присутствии защитника ООО «ТВК-Медиа» <...> по доверенности, которая поддержала письменные пояснения, представленные в адрес Кемеровского УФАС России 15.11.2016г.

Изучив материалы дела № 557/09-АДМ-2016 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «ТВК-Медиа», выразившиеся в нарушении требования части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы медицинских услуг в журнале в журнале «Авторский проект» (февраль - март 2016г. на страницах 3 – 4, 18 – 19, 51, 52, 95), содержащим предупреждение о наличии противопоказаний или необходимости получения консультации специалиста размером менее 5% рекламной площади, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или

юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «ТВК-Медиа» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «ТВК-Медиа» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «ТВК-Медиа», выразившиеся в нарушении требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы медицинских услуг в журнале в журнале «Авторский проект», следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «ТВК-Медиа» подтверждается протоколом по делу № 557/09-АДМ-2016 от 29.11.2016г.

Срок давности привлечения ООО «ТВК-Медиа» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с [пунктом 2 статьи 4.2](#) КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем [Кодексе](#) или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельств, смягчающих вину ООО «ТВК-Медиа»: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения и совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «ТВК-Медиа» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «ТВК-Медиа» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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.

В соответствии с [частью 2 статьи 4.1.1](#) административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного [статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33](#) настоящего Кодекса.

В соответствии с [частью 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 Единому реестру субъектов малого предпринимательства,

размещенного на официальном сайте rsmp.nalog.ru ООО «ТВК-Медиа» является микропредприятием.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «ТВК-Медиа» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения и совершение административного правонарушения впервые, наличие статуса у ООО «ТВК-Медиа» микропредприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «ТВК-Медиа» (ИНН 4205284907, ОГРН 1144205005075, юридический адрес: 650025, Кемеровская область, г.Кемерово, ул.Коммунистическая, 124 – 59, дата регистрации в качестве юридического лица: 28.03.2014г.) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «ТВК-Медиа» (ИНН 4205284907, ОГРН 1144205005075, юридический адрес: 650025, Кемеровская область, г.Кемерово, ул.Коммунистическая, 124 – 59, дата регистрации в качестве юридического лица: 28.03.2014г.) предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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.

Заместитель руководителя управления

Л.И. Ланцман