

ООО "СТЕПС"

.....

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-3126/2023

03 июля 2023 г. г. Краснодар

Исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю _____, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-3126/2023, возбужденного в отношении ООО «СТЕПС» (ИНН: 2308025820, ОГРН: 1022301202054; юридический адрес: 350000, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. Северная, 324, литер. М, офис 1602) протоколом об административном правонарушении от _____ г. по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ по факту распространения на радиоканале «105 ФМ в Белореченске» 07.12.2022 г. ненадлежащей рекламы, с нарушением ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее- Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.3-3126/2023 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, - ООО «СТЕПС» (ходатайство в отсутствие)

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, а также в связи с поступившим заявлением Управления Роскомнадзора по Южному федеральному округу (вх. № _____ г.) о признаках нарушения законодательства о рекламе в действиях СМИ радиоканала 2105 ФМ Белореченске» Управлением Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю установлено следующее.

По вышеуказанному факту было возбуждено дело № 023/05/24-27/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламодателя и рекламораспространителя ООО «СТЕПС».

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от _____ г. (в полном объеме _____ г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей. ООО «СТЕПС» выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (исполнено).

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.

Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Южному федеральному округу в 2022 году, утвержденного руководителем Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Южному федеральному округу от 30.11.2021 г., проведено плановое систематическое наблюдение в отношении выпуска радиоканала «105 ФМ в Белореченске» (свидетельство о регистрации СМИ Эл № ТУ23-00992 от 16.10.2012 г.), вышедшего в свет 07.12.2022 г.

К заявлению, в качестве подтверждения, была приложена запись эфира радиоканала «105 ФМ в Белореченске» от 07.12.2022 г. на материальном носителе (в деле).

В результате анализа Записи эфира установлено, что в эфире данного СМИ распространяется реклама медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации:

- «Занимаетесь самолечением? Не знаете к кому обратиться? Мы поможем каждому! У нас принимают лучшие доктора района, новое оборудование. Нам доверяют сотни людей самое дорогое. Скидка 10% на ФГДС, успеете записаться: _____ . Ждем вас по адресу: _____ . Медицинская клиника» (время выхода в эфир 07:40:11, 08:39:25, 09:38:26, 11:38:41, 13:24:29, 14:36:53, 16:36:28, 17:37:09, 18:36:55, 19:36:01);

- «15 декабря медицинский центр «Вита» отмечает свой день рождения. Вот уже 14 лет мы заботимся о вашем здоровье. Более 20 специалистов высшей категории, диагностика ведущих лабораторий страны, УЗИ и эндоскопия на оборудовании экспертного класса. 15 и 16 декабря скидка 10% на все виды услуг. _____» (время выхода в эфир 08:22:17, 09:23:06, 11:22:49, 12:23:17, 13:25:23, 14:25:22, 17:27:03, 18:23:55, 19:23:10), в отсутствие предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимо ознакомление с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

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", закрепленному в ст. 3 Федерального закона "О рекламе", является публичной, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к медицинским услугам: Медицинского центра «Сонэкс», 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 и быть продолжительностью не менее, чем три секунды.

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

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» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 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.

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

Согласно свидетельству о регистрации СМИ радиоканала «105 ФМ в Белореченске» (серия Эл № ТУ23-00992 от 16.10.2012 г.), приложенному к заявлению Управления Роскомнадзора по Южному федеральному округу, учредителем радиоканала «105 ФМ в Белореченске» является ООО «СТЕПС» (ИНН: 2308025820, ОГРН: 1022301202054; юридический адрес: 350000, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. Северная, 324, литер. М, офис 1602). Примерная тематика и (или) специализация радиоканала: информационная (новости), музыкальная, реклама в соответствии с законодательством РФ о рекламе.

Рекламораспространителем и рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «СТЕПС» (ИНН: 2308025820, ОГРН: 1022301202054; юридический адрес: 350000, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. Северная, 324, литер. М, офис 1602).

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского ФАС России было возбуждено дело № 023/05/24-27/2022 от 10.01.2023г. в отношении ООО «СТЕПС».

На рассмотрение дела № 023/05/24-27/2022, назначенного на 10.02.2023г. были представлены письменные пояснения (вх. № _____ г.), из которых следует, что по мнению ООО «СТЕПС», в соответствии с п. 9 постановления правительства Российской Федерации от 10.03.2022 г. № 336 «Об особенностях организации и осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля» дела об административном правонарушении, если его состав включает в себя нарушение обязательных требований, оценка соблюдения которых является предметом государственного контроля (надзора), допускается исключительно в случае, предусмотренным ФЗ от 31.07.2020 № 248 (ред. От 05.12.2022) «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации» основания для проведения контрольно-надзорных мероприятий, в том числе возбуждение дела об административном производстве отсутствуют.

Управление Краснодарским УФАС не согласно с вышеуказанным доводом ООО «СТЕПС» по следующим основаниям.

В части п. 9 постановления правительства Российской Федерации от 10.03.2022 г. № 336 «Об особенностях организации и осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля» ограничения, установленные пунктом 9 Постановления № 336, не распространяются на возбуждение дел об административных правонарушениях, связанных с осуществлением контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, а также за соблюдением законодательства в сфере рекламы.

Так же ООО «СТЕПС» были представлены письменные объяснения (вх. № _____ г.) из которых следует, что нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: распространения рекламы в эфире СМИ радиоканала «105 ФМ в Белореченске» с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» устранено с 08.01.2023 г.

На основании изложенного, рекламораспространителем и рекламодателем ООО «СТЕПС», при распространении в радиоэфире радиоканалом «105 ФМ в Белореченске» 07.12.2022 г. ненадлежащей рекламы, в отсутствии сопровождения предупреждения о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, нарушены требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

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 «СТЕПС», выразившиеся в распространении в радиозэфире радиоканалом «105 ФМ в Белореченске» 07.12.2022 г. ненадлежащей рекламы, с нарушением требований ч. 7 ст. 24 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 «СТЕПС» уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ (исх. № _____ г.).

ООО «СТЕПС» было надлежащим образом извещено о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении и предоставили надлежащим образом заверенные копии документов (приказ о назначении на должность (решение), должностные инструкции (регламент) и др.), подтверждающие возложение на должностное лицо указанных полномочий.

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

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ООО «СТЕПС» требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Субъект административного правонарушения – ООО «СТЕПС» (ИНН: 2308025820, ОГРН: 1022301202054; юридический адрес: 350000, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. Северная, 324, литер. М, офис 1602).

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.

Место совершения административного правонарушения – территория распространения радиозэфир радиоканала «105 ФМ в Белореченске» - Краснодарский край.

Время совершения административного правонарушения – 07.12.2022 г.

19.06.2023 г. Краснодарским УФАС России в отношении ООО «СТЕПС» был составлен протокол об административном правонарушении № 023/04/14.3-3126/2023, а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении.

Краснодарское УФАС России в соответствии с письмом ФАС России (исх. № СП/72192/22 от 29.07.2022 г.) о вступлении в силу Федерального закона от 14.07.2022 № 290-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и статью 1 Федерального закона «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее — Закон № 290-ФЗ) сообщает следующее.

Внесенными изменениями правило о замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение за впервые совершенное правонарушение **распространено на всех субъектов административных**

правонарушений, выявленных в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля.

Указанное право действует только при наличии **совокупности** следующих обстоятельств, установленных частью 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 № № 023/04/14.3-3126/2023 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Краснодарским УФАС России рассмотрена возможность привлечения по ст. 2.9 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, введённый 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 «СТЕПС», 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 «Степс» правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства - неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

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

Согласно части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II названного Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

В таком случае, в силу части 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела КоАП РФ.

Анализ указанных норм свидетельствует о том, что при применении указанной

нормы суду надлежит установить наличие исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 023/04/14.3-3126/2023 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 2 статьи 14.3 и ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь **ООО «СТЕПС»** (ИНН: 2308025820, ОГРН: 1022301202054; юридический адрес: 350000, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. Северная, 324, литер. М, офис 1602) к административной ответственности по части 2 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.

И.о. заместителя руководителя управления _____