

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

02.02.2018
14615-К/05-2017

ДЕЛО №

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов Иван Иванович, рассмотрев материалы дела о совершении **обществом с ограниченной ответственностью «Манхэттен»** (далее - ООО «Манхэттен», общество), ОГРН 1117327000889, ИНН 7327058509, расположенным по адресу: 432013, г. Ульяновск, ул. Промышленная, д. 75А, оф. 6, правонарушения, предусмотренного **частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в присутствии представителя ООО «Манхэттен» С<...>й И.П. (доверенность от 09.01.2018, паспорт),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 128/ог от 18.05.2017, № 3397 от 31.05.2017 и № 3491 от 05.06.2017) о факте распространения рекламы медицинских услуг стоматологического центра «Аист+», размещенной на информационно-рекламном стенде, установленном в кабине лифта многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, 2-й пер. Мира, д. 26, в которой предупредительной надписи отведено менее 5% рекламной площади.

По указанному заявлению Ульяновским УФАС России определением от 18.07.2017 возбуждено дело № 14286/05-2017 по признакам нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*). К участию в деле привлечены лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, общество с ограниченной ответственностью «Аист+» (далее - ООО «Аист+»), ОГРН 1167325062629, ИНН 7325146291, и ООО «Манхэттен».

Решением Ульяновского УФАС России от 25.10.2017 (резолютивная часть решения объявлена 12.10.2017) по делу № 14286/05-2017 реклама медицинских услуг стоматологического центра «Аист+», размещенная на информационно-рекламных стендах, установленных в кабинках лифтов в многоквартирных домах г. Ульяновска, в том числе, в лифте многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, 2-й пер. Мира, д. 26, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России

для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 25.12.2017 о возбуждении в отношении ООО «Манхэттен» дела об административном правонарушении № 14615-К/05-2017 по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 19.01.2018 в 14 час. 30 мин. Определение от 25.12.2017 (исх. № 6452-05 от 25.12.2017) направлено ООО «Манхэттен» по адресу места нахождения юридического лица (432013, г. Ульяновск, ул. Промышленная, д. 75А, оф. 6) заказным письмом с уведомлением № 43206818637093 от 26.12.2017, которое получено 10.01.2018.

По состоянию на 19.01.2018 ООО «Манхэттен» в Ульяновское УФАС России материалы, запрошенные определением от 25.12.2017 по делу № 14615-К/05-2017, не представлены.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. в отношении ООО «Манхэттен», в отсутствие представителя общества, составлен протокол об административном правонарушении № 8 от 19.01.2018 по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола об административном правонарушении № 8 от 19.01.2018 и определение от 19.01.2018 о назначении рассмотрения дела № 14615-К/05-2017 в Ульяновском УФАС России на 02.02.2018 в 14 час. 15 мин. направлены (исх. № 242-05 от 19.01.2018) ООО «Манхэттен» по адресу места нахождения юридического лица заказным письмом с уведомлением № 43206819633506 от 19.01.2018, которое получено 25.01.2018.

ООО «Манхэттен» в Ульяновское УФАС России представлены письменные пояснения по делу № 14615-К/05-2017 (вх. № 533 от 02.02.2018), из которых следует, что общество считает, что производство по делу об административном правонарушении подлежит прекращению.

Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации в п. 8 Обзора судебной практики «О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении арбитражными судами дел об административных правонарушениях, предусмотренных главой 14 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», утвержденного Президиумом ВС РФ 06.12.2017, указала, что в случае если объектом рекламирования была не реклама конкретного метода диагностики и лечения с раскрытием преимуществ данного метода и его эффективности, а реклама медицинской услуги с указанием на предупреждение о наличии противопоказаний к их использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, то в рассматриваемых действиях общества не усматривается нарушение положений Федерального закона «О рекламе» и, следовательно, действия не влекут административной ответственности, предусмотренной ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.

Кроме того, согласно ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить вопрос об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в п. 18 постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дела об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Следовательно, административный орган при рассмотрении материалов административного дела обязан установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

ООО «Манхэттен» считает, что характер и конкретные обстоятельства правонарушения позволяют прийти к обоснованному заключению о том, что совершенное обществом правонарушение не несет существенной угрозы охраняемым общественным отношениям и его возможно признать малозначительным с применением ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, применением ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях достигаются и реализуются все цели и принципы административного наказания: справедливости, неотвратимости, целесообразности и законности, поскольку к нарушителю применяется такая мера государственного реагирования, как устное замечание, которая призвана оказать моральное воздействие на нарушителя и направлена на то, чтобы предупредить, проинформировать нарушителя о недопустимости совершения подобного нарушения впредь.

На рассмотрении дела 02.02.2018 представитель ООО «Манхэттен» пояснил, что общество ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекалось.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 14286/05-2017 и дела об административном правонарушении № 14615-К/05-2017 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 128/ог от 18.05.2017, № 3397 от 31.05.2017 и № 3491 от 05.06.2017) о факте распространения рекламы медицинских услуг стоматологического центра «Аист+», размещенной на информационно-рекламном стенде, установленном в кабине лифта многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, 2-й пер. Мира, д. 26, в которой предупредительной надписи отведено менее 5% рекламной площади. К заявлению приложен фотоснимок рекламы стоматологического центра «Аист+».

Реклама имеет следующее содержание. В верхней части рекламы с правой стороны размещен стикер с текстом: «Внимание! АКЦИЯ! В честь открытия СКИДКА 25%!». В левой части рекламы размещен текст: «АИСТ+ стоматологический центр. Профессиональное лечение зубов и установка имплантатов ДОСТУПНЫЕ ВАМ! Имплантат Alpha Bio tek Simplantology». Ниже приведены перечёркнутая цена «20 000 руб» и цена «15 000 руб*» со знаком сноски, а также пометка: «Консультация бесплатно!». В нижней части рекламы размещена предупредительная надпись: «Имеются противопоказания. Необходима консультация со специалистом.». По нижнему краю рекламы приведены адрес, номер телефона и режим работы: «ул. Марата, 14 21-41-61 ПН - ПТ С 09 ДО 21 СБ - ВС С 10 ДО 17». Под знаком сноски указано: «Цена действительна только до 31 мая 2017. Спешите!».

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно 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).

Площадь копии макета рассматриваемой рекламы составляет 57974 мм² (287 x 202 мм). Площадь предупредительной надписи должна составлять не менее 2899 мм² (5 % рекламной площади). Фактически в макете рекламы предупредительной надписи отведено 1820 мм² (260 x 7 мм), что составляет 3,1% рекламной площади, то есть меньше, чем это предусмотрено ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Решением Ульяновского УФАС России от 25.10.2017 (резольтивная часть решения объявлена 12.10.2017) по делу № 14286/05-2017 реклама медицинских услуг стоматологического центра «Аист+», размещенная на информационно-рекламных стендах, установленных в кабинках лифтов в многоквартирных домах г. Ульяновска,

в том числе, в лифте многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, 2-й пер. Мира, д. 26, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч.ч. 6 и 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 указанного Федерального закона, несут рекламодаделец и рекламодатель.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Распространение рекламы стоматологического центра «Аист+», размещенной на информационно-рекламных стендах, установленных в кабинах лифтов многоквартирных домов г. Ульяновска, осуществлялось на основании договора на размещение рекламы и рекламно-информационных материалов № 04/46 от 28.03.2017, заключенного между заказчиком ООО «Аист+» и исполнителем ООО «Манхэттен». ООО «Манхэттен» (субарендатор), в свою очередь, заключен договор субаренды рекламных мест в лифтах № 12 от 01.06.2013 с обществом с ограниченной ответственностью «Ул-Борд» (арендатор).

Макеты рекламы согласованы ООО «Аист+». Заказчиком ООО «Аист+» и исполнителем ООО «Манхэттен» подписаны акты № 89 от 30.04.2017 и № 114 от 31.05.2017 на услуги по размещению рекламно-информационных материалов на рекламных стендах в количестве 455 штук в лифтах модуля А5 (Ленинский район, Ближнее Засвияжье), соответственно, в апреле и мае 2017 года. Согласно указанным актам заказчик претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имеет.

Таким образом, рекламодателем в данном случае является ООО «Аист+», а рекламодателем - ООО «Манхэттен».

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

В соответствии с ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ) 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, ООО «Манхэттен», рекламодателем, совершено административное правонарушение, за которое ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа на юридических лиц в размере от двухсот тысяч до

пятистот тысяч рублей.

Довод ООО «Манхэттен» о неправомерности квалификации рассматриваемого административного правонарушения по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях с учетом п. 8 Обзора судебной практики «О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении арбитражными судами дел об административных правонарушениях, предусмотренных главой 14 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», утвержденного Президиумом ВС РФ 06.12.2017, не может быть принят во внимание, поскольку объектом рекламирования в рекламе стоматологического центра «Аист+» является конкретный метод лечения (протезирования зуба) с использованием имплантата «Alpha Bio tek Simplantology» с определенным преимуществом по цене: 15 000 рублей (вместо постоянной цены 20 000 рублей) в период проведения акции - до 31.05.2017.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается, что в данном случае нарушено право потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими и отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ООО «Манхэттен», несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, а также охраны здоровья граждан. Ненадлежащая реклама распространялась в лифтах многоквартирных домов на достаточно большом количестве носителей рекламы длительное время, то есть была доступна большому количеству потребителей рекламы. Предупреждение в размере, меньшем, чем это предусмотрено ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», не выполнило надлежащей предупредительной роли. Между тем, рекламируемая стоматологическая услуга по установке имплантата представляет из себя сложную хирургическую операцию, имеющую множество противопоказаний.

Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах,

возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «Манхэттен» 01.08.2016 включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие, что подтверждается сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на сайте Федеральной налоговой службы (<https://rmsp.nalog.ru/>). Общество ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекалось.

В соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

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.

2. 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.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей [раздела II](#) настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со [статьей 4.1.1](#) настоящего Кодекса.

Поскольку ООО «Манхэттен» к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее не привлекалось, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **общества с ограниченной ответственностью «Манхэттен»**, ОГРН 1117327000889, ИНН 7327058509, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **обществу с ограниченной ответственностью «Манхэттен»**, ОГРН 1117327000889, ИНН 7327058509, административное наказание в виде **предупреждения**.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления -начальник отдела
И.И. Спиридонов