

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

02.02.2018
№ 14614-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 «Аист+»** (далее - ООО «Аист+», общество), ОГРН 1167325062629, ИНН 7325146291, расположенным по адресу: 432071, г. Ульяновск, ул. Марата, д. 14, пом. 23-30, правонарушения, предусмотренного **частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в отсутствие представителя ООО «Аист+» (о месте и времени рассмотрения дела общество уведомлено надлежащим образом),

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, ООО «Аист+» и общество с ограниченной ответственностью «Манхэптен» (далее - ООО «Манхэптен»), ОГРН 1117327000889, ИНН 7327058509.

Решением Ульяновского УФАС России от 25.10.2017 (резюлютивная часть решения объявлена 12.10.2017) по делу № 14286/05-2017 реклама медицинских услуг стоматологического центра «Аист+», размещенная на информационно-рекламных стендах, установленных в кабинах 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 «Аист+» дела об административном правонарушении № 14614-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. 00 мин. Определение от 25.12.2017 (исх. № 6451-05 от 25.12.2017) направлено ООО «Аист+» по адресу места нахождения юридического лица (432071, г. Ульяновск, ул. Марата, д. 14, пом. 23-30) заказным письмом с уведомлением № 43206818637086 от 26.12.2017, которое получено 15.01.2018.

ООО «Аист+» в Ульяновское УФАС России представлены документы, запрошенные определением от 25.12.2017 по делу № 14614-К/05-2017, в том числе письменные пояснения (вх. № 165 от 17.01.2018).

Из письменных пояснений ООО «Аист+» следует, что административное правонарушение обществом совершено впервые и по неосторожности. ООО «Аист+» с вменяемым нарушением согласно и раскаивается, однако размер штрафа для юридических лиц очень значительный, назначение штрафа обществу приведет к длительному отвлечению оборотных средств, что повлечет невыполнение обязательств по заключенным договорам, затруднит выполнение налоговых обязательств и выплату заработной платы. ООО «Аист+» обязуется впредь быть более внимательными и не допускать нарушений законодательства о рекламе. ООО «Аист+» просит при назначении административного наказания ограничиться предупреждением на основании ст.ст. 4.1.1 и 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «Аист+» представлены сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства № ЮЭ9965-18-2762604 от 17.01.2018, в подтверждение того, что общество является микропредприятием.

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 «Аист+», в присутствии директора общества Б<...>ко В.И. (решение № 2 от 07.09.2016, приказ № 1 от 16.09.2016), составлен протокол об административном правонарушении № 7 от 19.01.2018 по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола об административном правонарушении № 7 от 19.01.2018 и определение от 19.01.2018 о назначении рассмотрения дела № 14614-К/05-2017 в Ульяновском УФАС России на 02.02.2018 в 14 час. 00 мин. вручены (исх. № 241-05 от 19.01.2018) директору ООО «Аист+» Б<...>о В.И. лично под роспись 19.01.2018.

ООО «Аист+», во исполнение определения от 19.01.2018 по делу № 14614-К/05-2017, в Ульяновское УФАС России представлены копии бухгалтерского баланса общества на 31.12.2017 и отчета о финансовых результатах за 2017 год (вх. № 520 от 02.02.2018).

На рассмотрение дела 02.02.2018 представитель ООО «Аист+» не явился.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 14286/05-2017 и дела об административном правонарушении № 14614-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 р» 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 (резюлютивная 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 рекламодатель и рекламораспространитель.

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; рекламораспространителем - 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 кабинках 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 рекламораспространителем - ООО «Манхэттен».

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями 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 «Аист+», 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 пятисот тысяч рублей.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается то, 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 «Аист+», 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.

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 «Аист+» 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 № ЮЭ9965-18-2762604 от 17.01.2018. 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 «Аист+» 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 «Аист+»**, ОГРН 1167325062629, ИНН 7325146291, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **обществу с ограниченной ответственностью «Аист+»**, ОГРН 1167325062629, ИНН 7325146291, 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