

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 115р-17/26-04-2017р от 18.08.2017 об административном правонарушении

«14» сентября 2017 года

г.Киров

Заместитель руководителя – начальник отдела товарных рынков и естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол № 115р-17/26-04-2017р от 18.08.2017, в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя <...> в связи с нарушением пункта 6 части 5 статьи 5 и пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 26/04-2017р (резольютивная часть решения оглашена 02 июня 2017 года; в полном объеме изготовлено 15 июня 2017 года) признана ненадлежащей реклама препаратов: «Офтанормин № 1», бальзам «Потенцианорм», бальзам «Коллагенозин», крем «Шелковый путь», «Дианормин Ультра», сироп «Уролитин Ультра», «Фиточистка», «Лито иммунокардин», «Аюрведа В17», крем «Эффектум», крем «Царская поступь», размещенная в газете «Народная медицина», поскольку она нарушает требования пункта 6 части 5 статьи 5 и пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области, поступило обращение физического лица по признакам нарушения, по мнению заявителя, рекламного законодательства при размещении рекламы следующих препаратов: «Офтанормин № 1», бальзама «Потенцианорм», бальзама «Коллагенозин», крема «Шелковый путь», «Дианормин Ультра», сиропа «Уролитин Ультра», «Фиточистка», «Лито иммунокардин», «Аюрведа В17», крема «Эффектум», крема «Царская поступь» в газете «Народная медицина». Как указывает заявитель, реклама вышеуказанных средств содержит ссылки на конкретные случаи излечения от заболеваний, указывает на лечебные свойства препаратов, улучшение состояния здоровья в результате применения объекта рекламирования, содержит выражение благодарности физическими лицами в связи с использованием объекта рекламирования, что нарушает требования рекламного законодательства.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемом случае объектами рекламирования являются предлагаемые к продаже

товары – препараты: «Офтанормин № 1», бальзам «Потенцианорм», бальзам «Коллагенозин», крем «Шелковый путь», препарат «Дианормин Ультра», сироп «Уролитин Ультра», сироп «Лито Иммунокордин», масло «Фиточистка», «Аюрведа В17», крем «Эффектум», крем «Царская поступь».

Распространенная информация, содержащая описание свойств препаратов: «Офтанормин № 1», «Потенцианорм», «Коллагенозин», «Шелковый путь», «Дианормин Ультра», «Уролитин Ультра», «Лито Иммунокордин», «Фиточистка», «Аюрведа В17», «Эффектум», «Царская поступь» и рекомендаций к их использованию для перечисленных в текстах газеты «Народная медицина» заболеваний, а также содержащая сведения и ценах на полный и минимальный курс приема таких препаратов и сведения о возможности приобретения препаратов в определенных местах (страница 4 газеты), направлена на привлечения внимания к вышеуказанным препаратам, формирует и поддерживает к ним интерес и тем самым способствует их продвижению на рынке, соответственно, является рекламой.

Согласно ч. 1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

Ненадлежащей признается реклама не соответствующая требованиям законодательства РФ (ст. 3 Федерального закона «О рекламе»).

Из содержания приведенных рекламных текстов однозначно следует, что препараты, перечисленные в рекламе: «Офтанормин № 1», «Потенцианорм», «Коллагенозин», «Шелковый путь», «Дианормин Ультра», «Уролитин Ультра», «Лито Иммунокордин», «Фиточистка», «Аюрведа В17», «Эффектум», «Царская поступь», оказывают положительное влияние на течение болезней, то есть обладают лечебными свойствами, и тем самым формируется мнение потребителей рекламы о принадлежности таких препаратов к лекарственным средствам.

В рассматриваемой информации в газете «Народная медицина» в выдержках из писем физических лиц, указаны конкретные примеры применения препаратов: «Офтанормин № 1», «Потенцианорм», «Коллагенозин», «Шелковый путь», «Дианормин Ультра», «Уролитин Ультра», «Лито Иммунокордин», «Фиточистка», «Аюрведа В17», «Эффектум», «Царская поступь» в качестве лечебных средств, например:

-«Лет 30 назад начались проблемы с сердцем. Началась отдышка. Ходила постоянно по врачам. Назначали капельницы, уколы... начала принимать препарат «Литоиммунокардин. Сердце практически перестало болеть и про отдышку забыла. Несмотря на хороший результат, принимаю препарат постоянно... <...>...»;

-«В 2014 году перенесла инфаркт (а перед этим 2 инсульта), после него была общая слабость, боли в сердце мучали – что еле ходила. Увидела в вашей газете статью про Литоиммунокардин и решила попробовать. Теперь я ваш постоянный покупатель – почти три года прошло, как пользуюсь Литоиммунокардином и не нарадуюсь. Болей в сердце нет, пропали! Отдышка исчезла! Появились силы, бодрость. Спасибо Вам за ваши препараты. С недавних пор пью Аюрведу В17 для улучшения мозговой деятельности (слуха) <...>...»;

-« Крем с коллагеном Шелковый путь для меня стал, как «скорая помощь». У меня сильные боли в коленях, колени опухали, было больно ходить. С утра было невыносимо, лежала в больнице, делали множество блокад каждый год. Сначала признали бурсит, потом оказалось, что это артроз второй степени. Очень много денег тратила на уколы, блокады, мази. Результат был только на некоторое время. Однажды в почтовом ящике нашла газету «Народная медицина». В ней прочитала про коллаген и крем Шелковый путь. Решила попробовать. После первой процедуры боль стихла, через какое-то время стало намного лучше. Теперь я ваш постоянный покупатель. Обхожусь без уколов и таблеток. Результат есть. Спасибо Вам! <...>...».

Согласно пункту 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» указание на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни, объекта

рекламирования, за исключением такого указания в рекламе лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 12.04.2010 №61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» лекарственные средства - вещества или их комбинации, вступающие в контакт с организмом человека или животного, проникающие в органы, ткани организма человека или животного, применяемые для профилактики, диагностики (за исключением веществ или их комбинаций, не контактирующих с организмом человека или животного), лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности и полученные из крови, плазмы крови, из органов, тканей организма человека или животного, растений, минералов методами синтеза или с применением биологических технологий. К лекарственным средствам относятся фармацевтические субстанции и лекарственные препараты.

Согласно законодательству именно лекарственные средства могут применяться для профилактики, диагностики и лечения болезни.

Согласно статье 13 Федерального закона от 12.04.2010 №61 ФЗ «Об обращении лекарственных средств» в Российской Федерации допускаются производство, изготовление, хранение, перевозка, ввоз в Российскую Федерацию, вывоз из Российской Федерации, реклама, отпуск, реализация, передача, применение, уничтожение лекарственных препаратов, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Приказом Минздрава России от 21.09.2016 № 725н утвержден Административный регламент по предоставлению государственной услуги по государственной регистрации лекарственных препаратов для медицинского применения, в соответствии с которым документом, подтверждающим факт государственной регистрации лекарственного препарата, является регистрационное удостоверение.

Препараты: «Офтанормин № 1», «Потенцианорм», «Коллагенозин», «Шелковый путь», «Дианормин Ультра», «Уролитин Ультра», «Лито Иммунокордин», «Фиточистка», «Аюрведа В17», «Эффектум», «Царская поступь» отсутствуют в государственном реестре лекарственных средств (<http://grls.rosminzdrav.ru>), находящемся в свободном доступе в сети «Интернет», следовательно, указанные препараты не являются лекарственными препаратами.

Анализ рассматриваемых рекламных текстов показывает, что препараты: «Офтанормин № 1», «Потенцианорм», «Коллагенозин», «Шелковый путь», «Дианормин Ультра», «Уролитин Ультра», «Лито Иммунокордин», «Фиточистка», «Аюрведа В17», «Эффектум», «Царская поступь» характеризуются как препараты, обладающие лечебными свойствами, что не соответствует действительности, поскольку такими свойствами могут обладать только лекарственные средства, в качестве которых рекламируемые препараты не зарегистрированы и поэтому не являются лекарственными средствами.

Указание в рекламе препаратов: «Офтанормин № 1», «Потенцианорм», «Коллагенозин», «Шелковый путь», «Дианормин Ультра», «Уролитин Ультра», «Лито Иммунокордин», «Фиточистка», «Аюрведа В17», «Эффектум», «Царская поступь», не являющихся лекарственными средствами, на их лечебные свойства недопустимо в силу Закона.

Кроме того, в газете «Народная медицина» указано следующее: «Перед применением проконсультируйтесь со специалистом. Не является лекарством.» (страница 4 газеты).

Проанализировав имеющиеся в материалах дела документы, Кировское УФАС России приходит к выводу, что информация об указанных в газете препаратах: «Офтанормин № 1», «Потенцианорм», «Коллагенозин», «Шелковый путь», «Дианормин Ультра», «Уролитин Ультра», «Лито Иммунокордин», «Фиточистка», «Аюрведа В17», «Эффектум», «Царская поступь», которые не являются лекарственными средствами, что исключает возможность указания в рекламе на их лечебные свойства, положительно влияющие на восстановление организма человека, а также содержит не соответствующие действительности сведения о характеристиках рекламируемых препаратов, что является нарушением требований пункта 6 части 5 статьи 5 и пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В рассматриваемой ситуации ИП <...> является рекламодателем и рекламодателем вышеуказанной рекламы, исходя из совокупности имеющихся документов.

Согласно информации, представленной ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (исх. № 121039 от 17.05.2017), администратором доменного имени <...> является <...>

В соответствии с информацией, представленной КОГАУК «Вятская филармония» (вх. № 758 от 06.02.2017), договор возмездного оказания услуг № 4/1 от 09.01.2017 на проведение 15 января 2017г. в Вятской филармонии выставки –продажи оздоровительных препаратов заключен с ИП <...> Согласно пункту 1.1. Договора КОГАУК «Вятская филармония» (Исполнитель) обязуется оказать ИП <...> (Заказчик) услуги по проведению 15 января 2017 года мероприятия «Выставка-продажа «Косметическая продукция и БИО добавки» в кассовом кулуаре первого этажа здания по адресу: <...>.

В соответствии с информацией, представленной КОГБУК «Кировский социально-культурный центр «Семья» (вх. № 1321 от 01.03.2017), договор возмездного оказания услуг № 05-11-59/2 от 10.01.2017 на проведение 15 января 2017г. 11:00-12:00 в Клубе СКЦ «Семья» (ДК «Авитек») выставки –продажи оздоровительных препаратов заключен с ИП <...>

Учитывая изложенное, рекламодателем спорной информации, рекламодателем и организатором выставок продаж оздоровительных препаратов, проводимых 15 января 2017г. с 11:00 до 12:00 в КОГБУК «Кировский социально-культурный центр «Семья» (ДК «Авитек») и 15 января 2017г. с 13:00 до 14:00 в КОГАУК «Вятская филармония» является индивидуальный предприниматель <...>, что подтверждается материалами дела.

Решением установлено, что ИП <...>, являясь лицом, определившим объект рекламирования и лицом, распространившим спорную рекламу, является рекламодателем и рекламодателем по смыслу Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 6 части 5 статьи 5 и пунктом 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

На основании ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

О дате, времени и месте рассмотрения протокола ИП <...> уведомлен надлежащим образом (уведомление получено 01.09.2017), явку не обеспечил, представителя не направил. Протокол рассмотрен в отсутствие ИП <...>

Согласно ч. 1 ст. 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного

законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с января 2017 (дата выхода газеты «Народная медицина»).

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ является установленный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в действиях ИП <...> выразившийся в определении объекта рекламирования и распространении спорной рекламы, нарушающей требования пункта 6 части 5 статьи 5 и пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия должностного лица- ИП <...> по определению содержания и распространению спорной рекламы препаратов: «Офтанормин № 1», «Потенцианорм», «Коллагенозин», «Шелковый путь», «Дианормин Ультра», «Уролитин Ультра», «Лито Иммунокардин», «Фиточистка», «Аюрведа В17», «Эффектум», «Царская поступь», в нарушение требований статьи пункта 6 части 5 статьи 5 и пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях ИП <...> несет административную ответственность, как должностное лицо в случае совершения административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Поэтому, именно ИП <...> должен был предотвратить нарушение рекламного законодательства, однако его допустил.

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку ИП <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, рассматриваемое правонарушение совершено по вине должностного лица – ИП <...> в форме неосторожности.

Место совершения административного правонарушения: место размещения реклама препаратов: «Офтанормин № 1», бальзам «Потенцианорм», бальзам «Коллагенозин», крем «Шелковый путь», «Дианормин Ультра», сироп «Уролитин Ультра», «Фиточистка», «Лито иммунокардин», «Аюрведа В17», крем «Эффектум», крем «Царская поступь», газета «Народная медицина», дата размещения январь 2017.

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения законодательства РФ о рекламе. Факты, изложенные в протоколе № 115р-17/26-04-2017р от 18.08.2017 об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 26/04-2017р.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Совершенные должностным лицом – ИП <...> действия по определению объекта рекламирования и распространению рекламы препаратов: «Офтанормин № 1», бальзам «Потенцианорм», бальзам «Коллагенозин», крем «Шелковый путь», «Дианормин Ультра», сироп «Уролитин Ультра», «Фиточистка», «Лито иммунокардин», «Аюрведа В17», крем «Эффектум», крем «Царская поступь», размещенной в газете «Народная медицина», в нарушение

требований пункта 6 части 5 статьи 5 и пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которое выразилось в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения ИП <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих обстоятельств установлено оказание лицом содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении в выявлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, совершение административного правонарушения впервые.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

Согласно части 1, 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Поскольку согласно информации на сайте <https://rmsp.nalog.ru/> индивидуальный предприниматель <...> включен в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст.14.3 КоАП РФ, совершено должностным лицом впервые, с учетом отсутствия оснований, установленных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным применить к должностному лицу меру ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь ст. 3, ст.5, ст. 33, ст.38 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к должностному лицу – индивидуальному предпринимателю <...> меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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 – начальник отдела

товарных рынков и естественных монополий

<...>

