

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 88р-16/37-04-16р

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении

«06» февраля 2017 г.

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <..>, рассмотрев протокол № 88р-16/37-04-16р от 28.11.2016, составленный <..>, начальником отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <..>; ОГРНИП 311594426600027; <...>), в связи с нарушением пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 37/04-16р (резюльтивная часть решения оглашена 23 августа 2016 года; в полном объеме решение изготовлено 31 августа 2016 года) признана ненадлежащей реклама: «Бальзам <...> «Стожильник». Здоровье достижимо. 100% натуральный продукт. <...> ИП <...>. Юридический адрес: 618131, село Комарово, ул. <..>, дом <..>, Осинский район, Пермская обл. ОГРН 311594426600027. Сертификат соотв. № РОСС RU.АГ83.Н01398 от 15.10.2012г. Реклама. Не является лекарственным средством. Имеются противопоказания. Бальзам <..> – «Стожильник» - это золотой подарок долгожителя. Он уникален!», с цитатами из писем физических лиц со словами благодарности и информацией об излечении болезней при использовании бальзама «Стожильник» (<...>), поскольку в ней нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе». Решением установлено, что ИП <..>, являясь лицом, определившим объект рекламирования и разместившим спорную рекламу посредством листовок, является рекламодателем и рекламораспространителем по смыслу Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение требований, пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

В Кировское УФАС России поступило заявление физического лица по факту распространения листовки с рекламой: «Бальзам <..> «Стожильник». Здоровье достижимо. 100% натуральный продукт. <...> ИП <...>. Юридический адрес: 618131, село Комарово, ул. Школьная, дом 7, Осинский район, Пермская обл. ОГРН 311594426600027. Сертификат соотв. № РОСС RU.АГ83.Н01398 от 15.10.2012г.

Реклама. Не является лекарственным средством. Имеются противопоказания. Бальзам <..> – «Стожильник» - это золотой подарок долгожителя. Он уникален!», содержащей цитаты из писем физических лиц со словами благодарности и информацией об излечении болезней при использовании бальзама «Стожильник» (<...>).

Согласно ст. 3 Федерального закон «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.

Информация следующего содержания: «Бальзам <..> «Стожильник». Здоровье достижимо. 100% натуральный продукт. <...> ИП <...>. Юридический адрес: 618131, село Комарово, ул. <..>, Осинский район, Пермская обл. ОГРН 311594426600027. Сертификат соотв. № РОСС RU.АГ83.Н01398 от 15.10.2012г. Реклама. Не является лекарственным средством. Имеются противопоказания. Бальзам <..> – «Стожильник» - это золотой подарок долгожителя. Он уникален!» с цитатами из писем физических лиц со словами благодарности и информацией об излечении болезней при использовании бальзама «Стожильник» (<...>), размещенная на листовке, адресована неопределенному кругу лиц, поскольку распространена среди жителей города Кирова, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – продукции «Бальзам <...> «Стожильник» и его продвижение на рынке товаров, то есть соответствует требованиям статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и 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»).

В соответствии с п.6 ч.5 ст.5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе не допускается 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 рассматриваемой рекламе содержится указание на лечебные свойства продукта «Бальзам <...> «Стожильник», а также пометка о том, что данный продукт не является лекарственным средством. В выдержках из писем физических лиц, размещенных в листовке, указаны конкретные примеры применения бальзама в качестве лечебного средства:

-«У моей жены варикозные вены на задней стороне ног, и она пользовалась пудрой, чтобы скрыть их. Четыре года и так, и эдак пыталась избавиться от тромбоза, включая физические нагрузки... Попробовали «Стожильник». Через неделю одна нога приобрела совершенно нормальный цвет.... Боль ушла, ноги определенно здоровее».

- «Постгриппозный энцефалит страшен тем, что после него больные практически не выздоравливают. Из-за сильных головных болей, я передвигался, держась за стол. Начал глохнуть... Стал принимать «Бальзам «Стожильник», вскоре ожили мои уши. Сейчас с меня сняли инвалидность, я вернулся на работу».

Информация, содержащаяся в листовке, создает впечатление о лечебных свойствах продукции «Бальзам <...> «Стожильник», то есть о положительном влиянии на течение болезни. Данный вывод подтверждается поступлением жалобы физического лица, в которой указывает на наличие в листовке ссылок на лечебные свойства бальзама.

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.

В соответствии с положениями Административного регламента Министерства здравоохранения Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по государственной регистрации лекарственных препаратов для медицинского применения, утвержденного Приказом Минздрава России от 22.10.2012 №428н, документом, подтверждающим факт государственной регистрации лекарственного препарата, является регистрационное удостоверение. Продукция «Бальзам «Стожильник» отсутствует в государственном реестре лекарственных средств (сеть Интернет <http://grls.rosminzdrav.ru>), т.е. не является лекарственным препаратом. Внизу листовки имеется надпись «Не является лекарственным средством».

Кроме того, сертификат соответствия от 15.10.2012 №РОСС RU.АГ83.НО1398, указанный в листовке, не является документом, выданным на продукцию «Бальзам

<...>«Стожильник». Согласно сертификату соответствия от 09.12.2014 №РОСС RU.АГ99.Н00322 рекламируемая продукция является безалкогольным напитком «Стожильник».

Проанализировав имеющиеся в материалах дела документы, Кировским УФС Росии установлено, что указанный в рекламе препарат «Бальзам <...> «Стожильник» не является лекарственным средством, что исключает возможность указания в рекламе на его лечебные свойства, положительно влияющие на восстановление организма человека, что является нарушением требований п.6 ч.5 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

С учетом названных обстоятельств и положений пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» следует признать, что рассматриваемая реклама не отвечает требованиям данного закона.

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных п. 6 ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодаделец и рекламодатель.

Рекламопроизводитель несет ответственность в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Согласно п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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

Исходя из содержания листовки следует, что рекламируемую продукцию реализует ИП <...>, чьи реквизиты указаны на листовке.

В рассматриваемой ситуации ИП <...>., являясь лицом, определившим объект рекламирования и распространившим рекламу посредством листовок, является рекламодателем и рекламодателем по смыслу Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение требований, установленных п. 6 ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Указанный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 37/04-16р.

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 20.05.2016.

Ответственность за вышеуказанное нарушение законодательства РФ о рекламе предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ. В соответствии данной нормой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями

2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - 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.

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ является установленный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в действиях ИП <...>, выразившихся в определении содержания и распространении рекламы «Бальзам <...> «Стожильник». Здоровье достижимо. 100% натуральный продукт. <...> ИП <...>. Юридический адрес: 618131, село Комарово, ул. Школьная, дом 7, Осинский район, Пермская обл. ОГРН 311594426600027. Сертификат соотв. № РОСС RU.АГ83.Н01398 от 15.10.2012г. Реклама. Не является лекарственным средством. Имеются противопоказания. Бальзам <...> – «Стожильник» - это золотой подарок долгожителя. Он уникален!» с цитатами из писем физических лиц со словами благодарности и информацией об излечении болезней при использовании бальзама «Стожильник» (<...>), размещенной на листовке, в нарушение требований пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «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 по определению содержания и распространению спорной рекламы, размещенной на листовке, в нарушение требований пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное. ИП <...> в соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ несет административную ответственность как должностное лицо и является субъектом административного правонарушения.

Согласно ч.2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Субъективная сторона при совершении 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, Кировское УФАС России считает, что рассматриваемое правонарушение было совершено ИП <...>. по неосторожности.

Место и время совершения административного правонарушения: листовка со

спорной рекламой распространялась на территории города Кирова, время – 20.05.2016.

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения законодательства РФ о рекламе. Факты, изложенные в протоколе №88р-16/37-04-16р от 28.11.2016 об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 37/04-16р.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола ИП <...>. считается уведомленным надлежащим образом (конверт с протоколом от 28.11.2016, определение от 28.11.2016 о назначении места и времени рассмотрения административного дела вернулся в Кировское УФАС России 20.01.2017 связи с истечением срока хранения), на рассмотрение протокола ИП <...> не явился, представителя не направил, ходатайств об отложении не заявлял.

Протокол рассмотрен в отсутствие ИП <...>.

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.

Таким образом, совершенные индивидуальным предпринимателем <...> действия по определению содержания и распространению рекламы «Бальзам <...> Стожильник». Здоровье достижимо. 100% натуральный продукт. <...> ИП <...>. Юридический адрес: 618131, село Комарово, ул. Школьная, дом 7, Осинский район, Пермская обл. ОГРН 311594426600027. Сертификат соотв. № РОСС RU.АГ83.Н01398 от 15.10.2012г. Реклама. Не является лекарственным средством. Имеются противопоказания. Бальзам <...>ва – «Стожильник» - это золотой подарок долгожителя. Он уникален!» с цитатами из писем физических лиц со словами благодарности и информацией об излечении болезней при использовании бальзама «Стожильник» (<...>), не соответствующей требованиям пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «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. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

Данное правонарушение создает существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, выразившееся в безразличном отношении лица к принятой на себя публично-правовой обязанности относительно соблюдения требований рекламного законодательства.

Федеральный закон от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» особо регламентирует распространение рекламы БАДов, что обусловлено повышенными рисками, влияющими на здоровье граждан.

На основании изложенного, с учетом существа правонарушения, общественной значимости государственного контроля в области распространения рекламы финансовых услуг правонарушение, совершенное ИП <...> представляет общественную опасность.

ИП <...>. имел реальную возможность для соблюдения требований рекламного законодательства, но всех необходимых мер не предпринял, в результате чего имел место факт размещения ненадлежащей рекламы, чем было нарушено право неопределенного круга лиц, потребителей рекламируемых услуг на получение добросовестной и достоверной информации. Данное правонарушение посягает на охраняемые отношения в сфере общественных отношений в области рекламы.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которая выразилась 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.

Кроме того, основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ смягчающих вину обстоятельств не установлено.

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/> ИП <...>. не включен в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и, кроме того, данное правонарушение влечет угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей, мера ответственности в виде предупреждения в данном случае не применима.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, руководителем Кировского УФАС России учтен характер совершенного правонарушения, его длительность, форма вины лица, привлеченного к административной ответственности, отягчающие и смягчающие административную ответственность обстоятельства.

С учетом изложенного, исходя из характера совершенного ИП <...> правонарушения и соразмерности его тяжести, общественной опасности правонарушения, наложение административного штрафа на предпринимателя осуществляется в минимальном размере санкции, установленной ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 3, 5 ФЗ «О рекламе», статьями 1.5, 2.1, 2.4, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя <...> (ИНН 594402828120; ОГРНИП 311594426600027) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к должностному лицу – индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН <..>; ОГРНИП 311594426600027) меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 4 000 (Четырех тысяч) рублей.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства о рекламе, зачисляются в соответствующие бюджеты в следующем соотношении:

40 процентов – в федеральный бюджет;

60 процентов – в бюджет субъекта Российской Федерации.

Получатель: ИНН 4347021540

КПП 434501001 УФК по Кировской области

(Кировское УФАС России) л/с 04401233690

Банк получателя	Отделение Киров
	№ 40101810900000010001

Расчетный счет:	БИК 043304001 КБК 161 1 16 26000 01 6000 140
Платательщик: индивидуальный предприниматель <..>	
161 1 16 26000 01 6000 140 Штраф за нарушение законодательства о рекламе	
ОКТМО 33701000	
УИН 0319805920021700000698031	
К оплате: 4 000 (Четыре тысячи) рублей	

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа ИП <...>. надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области копии платежных документов. В соответствии с ч. 1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ 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 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.