

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 41-2014

об административном правонарушении

10 июля 2014 года г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области, <.....>, рассмотрев материалы дела № 41-2014, возбужденного в отношении закрытого акционерного общества «Жемчужина» (ИНН 7447066854, КПП 745101001, ОГРН 1037402338313, зарегистрировано по адресу 454091, г. Челябинск, ул. Доватора, д. 10 А) (далее — ЗАО «Жемчужина») по факту размещения в журнале «Миссия» № 6 (107) от августа 2013 года рекламы клиники «Жемчужина», в которой отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний, с нарушением требований части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в присутствии:

представителя ЗАО «Жемчужина» <.....>.,

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <.....>.,

разъяснив представителю лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, права, а именно: знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом,

УСТАНОВИЛ:

В Челябинское УФАС России обратился житель г. Екатеринбурга о размещении в журнале «Миссия» № 6 (107) от августа 2013 года (далее – журнал «Миссия») рекламы с нарушением требований Федерального закона «О рекламе».

Из представленных заявителем материалов следует, что издателем журнала «Миссия» № 6 (107) от августа 2013 года является ООО «Издательский дом «Миссия» (г. Челябинск, ул. Елькина, д. 45 «А», офис-центр «ВИПР», 13-й этаж).

В ходе проверки указанного журнала Челябинским УФАС России выявлено следующее.

На страницах 064 – 065 журнала «Миссия» под заголовком «Стиль жизни секреты красоты «Жемчужина» семейного здоровья» размещена информация о клинике «Жемчужина» и оказываемых ею услугах, и рекламный модуль указанной клиники, при этом, предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов содержится только в отдельном рекламном модуле и напечатано светлым шрифтом, что затрудняет прочтение.

Рекламодателем рекламы клиники «Жемчужина» является ЗАО «Жемчужина» на основании договора на размещение рекламы в журнале «Миссия», заключенного с издателем журнала ООО «Издательский дом «Миссия».

Как следует из объяснений ЗАО «Жемчужина», макет рекламы, представленный ООО «Издательский дом «Миссия», содержал предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов. ЗАО «Жемчужина» полагало, что требования законодательства о рекламе будут соблюдены ООО «Издательский дом «Миссия» при размещении рекламы клиники «Жемчужина».

Рассмотрение материалов приводит к следующим выводам.

В журнале «Миссия» размещена реклама клиники «Жемчужина» без предупреждения о наличии противопоказаний.

Согласно пункту 1 статьи 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.

Информация под заголовком «Стиль жизни секреты красоты «Жемчужина» направлена на привлечение внимания к клинике «Жемчужина», при этом предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов присутствует только в отдельном рекламном модуле клиники «Жемчужина» и представлено в нечитаемой форме.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов лечения, 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).

Поскольку вся информация, размещенная на развороте страниц 064 – 065 журнала «Миссия», является рекламой клиники «Жемчужина», поэтому предупреждение о

наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов должно занимать не менее 5% от площади всего разворота.

Из указанных обстоятельств следует, что содержащееся в рекламе клиники «Жемчужина» предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов составляет менее 5% рекламной площади, что противоречит части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

На основании частей 6,7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

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

Рекламодателем рекламы клиники «Жемчужина», размещенной на страницах 064 – 065 журнала «Миссия» № 6 (107) от августа 2013 года, является ЗАО «Жемчужина» как лицо, определившее объект рекламирования.

Рекламодателем является ООО «Издательский дом «Миссия» как издатель указанного журнала.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 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 пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Действия ЗАО «Жемчужина» по размещению в августе 2013 года в журнале «Миссия» рекламы клиники «Жемчужина», в которой предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости получения

консультации специалистов составляет менее 5% рекламной площади, носят противоправный характер, поскольку противоречат требованиям части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

У ЗАО «Жемчужина» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы клиники «Жемчужина».

При таких обстоятельствах ЗАО «Жемчужина» признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При рассмотрении дела представителем ЗАО «Жемчужина» устно заявлено ходатайство об освобождении юридического лица от административной ответственности в виду малозначительности совершенного деяния. Представитель ЗАО «Жемчужина» просил учесть, что ЗАО «Жемчужина» предприняло необходимые действия для соблюдения законодательства о рекламе, а именно разместило в макете рекламы предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов и полагало, что такое предупреждение будет размещено на весь разворот страниц 064-065 журнала «Миссия». Кроме того, правонарушение носило единовременный характер.

Должностное лицо Челябинского УФАС России, рассмотрев данное ходатайство, считает возможным его удовлетворить по следующим основаниям.

Статьей 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена возможность освобождения от административной ответственности при малозначительности административного наказания.

Согласно пункту 21 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24 марта 2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных отношений.

На основании пункта 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ 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.

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. Поэтому оценивая правонарушение, характер содеянного и его общественную опасность надлежит соотносить также и с реальным экономическим благосостоянием государства, общества и правонарушителя в определенный период времени. В то же время следует учесть, что карательный характер административного наказания не должен обременять правонарушителя в степени, явно противоречащей принципам справедливости юридической ответственности и соразмерности наказания содеянному.

Действия ЗАО «Жемчужина» формально содержат признаки нарушения части 1 статьи 14.3 КоАП РФ. Вместе с тем, ЗАО «Жемчужина» совершило правонарушение, связанное с нарушением требований части 1 статьи 14.3 КоАП РФ впервые и своевременно устранило нарушение, исполнив предписание Челябинского УФАС России об устранении допущенного нарушения законодательства о рекламе. Кроме того, действия ЗАО «Жемчужина» по размещению рекламы клиники «Жемчужина» были направлены на соблюдение рекламного законодательства, а именно, в макете рекламы присутствовало предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов, однако в журнале «Миссия» указанное предупреждение было напечатано не на весь разворот страниц 064-065 журнала, а только в отдельном рекламном модуле клиники «Жемчужина». Допущенное ЗАО «Жемчужина» нарушение не создало существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, поскольку не привело к негативным последствиям.

Изучив материалы дела, должностное лицо Челябинского УФАС России приходит к выводу о том, что наложение административного штрафа в установленных санкцией части 1 статьи 14.3 КоАП РФ пределах не отвечает целям административной ответственности и влечет избыточное ограничение прав юридического лица, в связи с чем, должностное лицо считает возможным освободить ЗАО «Жемчужина» от административной ответственности ввиду малозначительности совершенного деяния по основаниям статьи 2.9 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 2.9, 23.48, 29.9, 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Производство по делу об административном правонарушении № 41-2014, возбужденному в отношении общества с ограниченной ответственностью «Жемчужина» (ИНН 7447066854, КПП 745101001, ОГРН 1037402338313, зарегистрировано по адресу 454091, г. Челябинск, ул. Доватора, д. 10 А), прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

2. В соответствии со статьей 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ЗАО «Жемчужина» **устное замечание** за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1. Кодекса Российской Федерации 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.