

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А114-14.3/16

02.02.2017 г.

г. Кызыл,
ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, каб. № 6

Резолютивная часть постановления оглашена 31 января 2017 года

Постановление изготовлено в полном объеме 02 февраля 2017 года

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Ооржак А.О., руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 22.12.2016 года и иные материалы дела № А114-14.3/16 об административном правонарушении в отношении должностного лица – генерального директора Общества с ограниченной ответственностью «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» «...» (далее – генеральный директор ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» «...») «...» г.р., уроженки «...», имеющей паспорт серии «...» номер «...» выданного «...» от «...», зарегистрированной по адресу: «...», адрес осуществления предпринимательской деятельности: «...», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А114-14.3/16 рассмотрено в присутствии генерального директора ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» «...»

Событие административного правонарушения: нарушение рекламодателем законодательства о рекламе, а именно нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

В ходе рассмотрения дела № А114-14.3/16 «...» согласилась с выявленным нарушением и пояснила, что нарушение Закона о рекламе было устранено путем снятия рекламного баннера, а также ходатайствовала заменить административное наказания в виде административного штрафа предупреждением.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении и выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, прихожу к следующему.

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 08.12.2016 года по делу № 04-04-02/30-16.

Так, по результатам проведенного Тывинским УФАС России мониторинга наружной рекламы на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, распространяемой на территории г. Кызыла Республики Тыва, выявлено распространение рекламы лекарственных препаратов на баннере, установленном на фасаде многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Кызыл, ул. Кочетова, д. 106 следующего содержания:

«ВЕТЕРИНАРНАЯ АПТЕКА; В продаже имеются Ветеринарные препараты для сельскохозяйственных животных, собак, кошек, птиц, грызунов, а также вакцины от вирусных и инфекционных болезней, антибиотики, лошадиные гели для суставов, шампуни, АСД, Ф№2, Ф№3, витамины, добавки в корма, АВЕРСЕКТ-2, ИВЕРМЕК, противопаразитные препараты и т.д.», с использованием образов животных.

По результатам проведенного мониторинга составлен акт об осмотре рекламной конструкции от 15.11.2016 года.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России № 427 от 18.11.2016 года возбуждено дело № 04-04-02/30-16 в отношении ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» по признакам нарушения части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Согласно представленных документов ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» от 07.12.2016 года (исх. № 4950) следует, что ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» действует на основании Устава, утвержденного Общим собранием учредителей ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» от 18.11.2013 года, согласно которого основной деятельностью Общества является розничная торговля ветеринарными препаратами. ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» арендует помещение в многоквартирном жилом доме по адресу: г. Кызыл, ул. Кочетова, д. 106 (подвал) на основании договора от 01.01.2014 года № 17.

В [статье 3](#) Закона о рекламе определено, что реклама - это 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 – это 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 ([пункт 2 статьи 3](#) Закона о рекламе).

Вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

1. распространена на рекламном баннере, размещенном на фасаде многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Кызыл, ул. Кочетова, д. 106;
2. адресована неопределенному кругу лиц;

3. объектом рекламирования являются в том числе лекарственные средства для животных, реализуемые ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара».

Статья 24 Закона о рекламе содержит требования, предъявляемые к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, методов народной медицины.

Согласно части 7 статьи 24 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). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

К отношениям, возникающим при обращении лекарственных средств на территории Российской Федерации применяются нормы Федерального [закона](#) от 12.04.2010 года № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее – Закон об обращении лекарственных средств) ([статья 2](#) указанного Федерального закона).

При этом под лекарственными средствами понимаются 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 ([пункт 1 статьи 4](#) Закона об обращении лекарственных средств).

В силу требований [статьи 13](#) Закона об обращении лекарственных средств лекарственные препараты вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. При этом данные о регистрации лекарственных препаратов вносятся в государственный реестр лекарственных средств ([статья 27](#), [статья 33](#) Закона об обращении лекарственных средств).

В государственном реестре лекарственных средств препарат АСД фракция 3 зарегистрирован 28.07.2006 года № ЛС-001831, 04.10.2013 года № ФС-000719 (распечатка реестра от 15.11.2016 года).

Согласно Правил хранения ветеринарного, зоотехнического и лабораторного имущества на складах, базах и в аптеках системы «Зооветснаб», утвержденных Минсельхозом СССР от 19.07.1968 года) препараты АСД фракция 2, АСД фракция 3 входят в список лекарственных средств, для которых установлены сроки годности и условия хранения.

«АСД» является аббревиатурой от «антисептик-стимулятор Дорогова».

Указанный препарат выпускается в виде двух фракций под названиями: АСД Ф-2 и АСД Ф-3.

Таким образом, препараты АСД Ф-2 и АСД Ф-3 являются лекарственными средствами, и их реклама в силу части 7 статьи 24 Закона о рекламе должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

На основании изложенного, указанная реклама в нарушение требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе не содержит предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель». В соответствии с пунктами 5 - 6 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно вывеске, в данной ветеринарной аптеке предпринимательскую деятельность осуществляет Общество с ограниченной ответственностью «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара».

Согласно выписке из единого государственного реестра юридических лиц, основным видом деятельности ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» является деятельность ветеринарная.

На основании материалов дела № 04-04-02/30-16 Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу, что рекламодателем и рекламораспространителем данной рекламы является ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара».

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение части 7 статьи 24 настоящего закона ответственность несут рекламодатель и рекламораспространитель.

За нарушение Закона о рекламе рекламодатель несет административную ответственность, предусмотренную частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение установленных Законом 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 должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламодателя, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: распространение рекламы, не содержащей предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Субъектами данного правонарушения являются юридические и должностные лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, генеральным директором ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» является «...».

Таким образом, должностное лицо – генеральный директор ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» «...» совершила административное правонарушение, предусмотренное частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определяя степень виновности генерального директора ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» «...», следует отметить, что ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» выполнило установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вместе с тем, [частью 1 статьи 4.1.1](#) КоАП РФ установлено, что 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](#) КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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](#) КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 [пунктом 1 статьи 3](#) Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" субъекты малого и среднего предпринимательства – это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными названным Федеральным [законом](#), к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.rmsp.nalog.ru, ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» включено в данный реестр под категорией микропредприятие.

Таким образом, с учетом положений статьей 3.4, 4.1.1 КоАП РФ за совершенное генеральным директором ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» «...» правонарушение административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл Республики Тыва.

Временем совершения административного правонарушения является день выявления нарушения Закона о рекламе ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара», т.е. 05 ноября 2016 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – генерального директора ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» «...» виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Назначить должностному лицу – генеральному директору ООО «Ветеринарная аптека «Эзир-Кара» «...» по факту совершения им административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течении 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.

Врио руководителя управления

А.О. Ооржак