

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 75р-17/17-04-17р

### о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

«09» августа 2017 г.

г. Киров

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол № 75р-17/17-04-17р от 13.06.2017, составленный <...> – главным специалистом-экспертом отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>.) (<...> 4 г.р.; зарегистрирован <...>; место работы – индивидуальный предприниматель, ОГРНИП <...>; семейное положение – сведения не представлены; наличие лиц, находящихся на иждивении – сведения не представлены; средний доход – сведения не представлены; документ, удостоверяющий личность – <...>), в связи с нарушением п. 6 ч. 5 ст. 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 № 17/04-17р (резолютивная часть решения оглашена 06 апреля 2017 года; в полном объеме решение изготовлено 14 апреля 2017 года) признана ненадлежащей реклама: «<...>спа салон. <...>Теперь в Кирове. Спа-салон «<...>» эксклюзивно представляет в Кирове совершенно уникальную методику – кинезиотейпирование. Она позволяет моментально: избавиться от любых видов мышечных и суставных болей, стабилизировать суставы, сформировать поддержку мышц и связок, локально улучшить микроциркуляцию крови, защититься от травм, зафиксировать осанку. Что такое кинезиотейп? Эластичная лента на клеевой основе, растягивается до 180% и возвращается к исходному состоянию с постоянным напряжением. Наклеенный на кожу, купирует боль. Необходим тем, кто: испытывает боль в мышцах и связках, много сидит на работе или учебе, активно занимается спортом. «<...>» не только оказывает услуги по наложению тейпов, но и осуществляет их продажу по официальной цене в России – <...>рублей <...>», размещенная в рекламно-информационном журнале «<...>» № 11 (96) ноябрь 2016 на странице 77, поскольку в рекламе имеется указание на лечебные свойства изделия, не являющегося медицинским, что нарушает требования п. 6 ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Решением установлено, что ИП <...>., являясь лицом, распространившим ненадлежащую рекламу, является рекламораспространителем по смыслу Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение требований, установленных п. 6 ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе в соответствии со статьей 33 Федерального закона «О рекламе», Кировским УФАС России было установлено, что в рекламно-информационном журнале «<...>» № 11 (96) ноябрь 2016 распространяется реклама Спа салона «<...>» на странице 77 следующего содержания: «<...>спа салон. <...>Теперь в Кирове. Спа-салон «<...>» эксклюзивно представляет в Кирове совершенно уникальную методику – кинезиотейпирование. <...>».

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.

Информация, размещенная в рекламно-информационном журнале «<...>» № 11 (96) ноябрь 2016 на странице 77 следующего содержания: «<...>спа салон. <...>Теперь в Кирове. Спа-салон «<...>» эксклюзивно представляет в Кирове совершенно уникальную методику – кинезиотейпирование. <...>», адресована неопределенному кругу лиц, доступна без ограничения для всех категорий населения, направлена на привлечение внимания покупателей к объекту рекламирования (кинезиотейпы «<...>»), способствует формированию интереса к рекламируемым товарам, услугам (реализация кинезиотейпов в Кирове в спа салоне «<...>») и их продвижению на рынке, и по своему содержанию является рекламой.

Согласно 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.

Согласно п. 1 ст. 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем

фармакологического, иммунологического, генетического или метаболического воздействия на организм человека.

В соответствии с ответом Министерства здравоохранения Кировской области (исх. № 5408-41-01-03 от 08.12.2016 г.) на запрос Кировского УФАС от 29.11.2016 г. (исх. № 5312/04) фраза, указанная в рекламном модуле: «позволяет моментально: избавиться от любых видов мышечных и суставных болей» указывает на лечебные свойства и положительное влияние рекламируемого изделия на течение заболевания (состояния). По мнению министерства, кинезио тейпы (кинезиотейпы) могут являться медицинскими изделиями, так как заявляемые производителем цели их применения направлены на устранение или облегчение проявлений заболевания (состояния), восстановление здоровья и трудоспособности человека, что соответствует понятию «лечение», сформулированному в ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации».

Медицинские изделия с аналогичным кинезиотейпам назначением зарегистрированы Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения. Например, регистрационное удостоверение № ФСЗ 2011/11252 от 12.12.2011 г. выдано на лейкопластырь медицинский фиксирующий производства SFM Hospital Products GmbH.

Однако кинезиотейпы «<...>» как медицинское изделие не зарегистрировано, понятие «кинезиотейпирование» в законодательстве Российской Федерации отсутствует. Данная информация, подтверждается копией сертификата соответствия № РОСС RU.ME04.H00839, представленной в материалы дела <...>, в котором продукция характеризуется как изделие защитное для занятия спортом с маркировкой <...>: эластичные бинты, экипировка.

Представитель ИП <...> <...> на заседании Комиссии пояснил, что в рекламе нет указания на лечебные свойства товара и предназначен данный товар для здоровых людей, преимущественно занимающихся спортом.

Кировское УФАС России пришло к выводу, что содержание рекламы сформулировано таким образом, что складывается впечатление о лечебных свойствах предлагаемого к продаже товара, не являющимся медицинским изделием, а именно фраза: «позволяет моментально: избавиться от любых видов мышечных и суставных болей». В том числе, в рекламной информации указано «Необходим тем, кто: испытывает боль в мышцах и связках, много сидит на работе или учебе, активно занимается спортом», то есть без указания, что данные товары преимущественно предназначены здоровым людям для занятия спортом и являются предметом спортивной экипировки.

С учетом вышеизложенного, реклама, размещенная в рекламно-информационном журнале «Бизнес Класс Киров» № 11 (96) ноябрь 2016 на странице 77 следующего содержания: «<...>спа салон. <...>Теперь в Кирове. Спа-салон «<...>» эксклюзивно представляет в Кирове совершенно уникальную методику – кинезиотейпирование. Она позволяет моментально: избавиться от любых видов мышечных и суставных болей, стабилизировать суставы, сформировать поддержку мышц и связок, локально улучшить микроциркуляцию крови, защититься от травм, зафиксировать осанку. Что такое кинезиотейп? Эластичная лента на клеевой основе, растягивается до 180% и возвращается к исходному состоянию с постоянным

напряжением. Наклеенный на кожу, купирует боль. Необходим тем, кто: испытывает боль в мышцах и связках, много сидит на работе или учебе, активно занимается спортом. «<...>» не только оказывает услуги по наложению тейпов, но и осуществляет их продажу по официальной цене в России – <...>рублей <...>» нарушает требования п. 6 ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» вследствие наличия в рекламе указания на лечебные свойства изделия, не являющегося медицинским.

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

В соответствии с агентским договором № 7 от 11.01.2016, заключенным между ООО «<...>» и ИП <...> ., приложением № 1, приложением № 2, договором № 507 от 01.11.2016 на оказание услуг по разработке, изготовлению и размещению рекламной продукции, заключенным между физическим лицом – <...> (заказчик) и ИП <...> (исполнитель, журнал «<...>») и копией свидетельства о регистрации средства массовой информации «<...>» следует, что ИП <...>. является рекламораспространителем спорной рекламы.

Таким образом, действия ИП <...>., выразившиеся в распространении спорной рекламы с указанием на лечебные свойства рекламируемого товара, не являющегося медицинским изделием, не соответствуют требованиям п. 6 ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Указанный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 17/04-17р.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) 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 01.11.2016 (дата выхода журнала).

Ответственность за вышеуказанное нарушение законодательства РФ о рекламе предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ. В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ является установленный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в действиях ИП <...>., выразившийся в распространении спорной рекламы в рекламно-информационном журнале «<...>» № 11 (96) ноябрь 2016на странице 77.

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

Объективной стороной административного правонарушения являются действия

ИП <...> по распространению рекламы: «<...>спа салон. <...>Теперь в Кирове. Спа-салон «<...>» эксклюзивно представляет в Кирове совершенно уникальную методику – кинезиотейпирование. Она позволяет моментально: избавиться от любых видов мышечных и суставных болей, стабилизировать суставы, сформировать поддержку мышц и связок, локально улучшить микроциркуляцию крови, защититься от травм, зафиксировать осанку. Что такое кинезиотейп? Эластичная лента на клеевой основе, растягивается до 180% и возвращается к исходному состоянию с постоянным напряжением. Наклеенный на кожу, купирует боль. Необходим тем, кто: испытывает боль в мышцах и связках, много сидит на работе или учебе, активно занимается спортом. «<...>» не только оказывает услуги по наложению тейпов, но и осуществляет их продажу по официальной цене в России – <...>рублей <...>», не соответствующей п. 6 ч. 5 ст. 5 Федерального закона «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. Таким образом, ИП <...>. несет административную ответственность, как должностное лицо в случае совершения административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Субъект административного правонарушения – ИП < ... > – рекламораспространитель.

В силу части 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 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 ИП <...> в форме неосторожности.

Место и время совершения правонарушения: место размещения рекламы следующего содержания: «<...><...><...>спа салон. <...>Теперь в Кирове. Спа-салон «<...>» эксклюзивно представляет в Кирове совершенно уникальную методику – кинезиотейпирование. Она позволяет моментально: избавиться от любых видов мышечных и суставных болей, стабилизировать суставы, сформировать поддержку мышц и связок, локально улучшить микроциркуляцию крови, защититься от травм, зафиксировать осанку. Что такое кинезиотейп? Эластичная лента на клеевой основе, растягивается до 180% и возвращается к исходному состоянию с постоянным напряжением. Наклеенный на кожу, купирует боль. Необходим тем, кто: испытывает боль в мышцах и связках, много сидит на

работе или учебе, активно занимается спортом. «<...>» не только оказывает услуги по наложению тейпов, но и осуществляет их продажу по официальной цене в России – <...>рублей <...>», журнал «<...>» № 11 (96) (адрес редакции СМИ: г<...>), время: дата выпуска журнала: ноябрь 2016.

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения законодательства РФ о рекламе. Факты, изложенные в протоколе № 75р-17/17-04-17р от 13.06.2017 об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 17/04-17р.

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 ИП <...>. действия по распространению рекламного модуля: «<...>спа салон. <...>Теперь в Кирове. Спа-салон «<...>» эксклюзивно представляет в Кирове совершенно уникальную методику – кинезиотейпирование. Она позволяет моментально: избавиться от любых видов мышечных и суставных болей, стабилизировать суставы, сформировать поддержку мышц и связок, локально улучшить микроциркуляцию крови, защититься от травм, зафиксировать осанку. Что такое кинезиотейп? Эластичная лента на клеевой основе, растягивается до 180% и возвращается к исходному состоянию с постоянным напряжением. Наклеенный на кожу, купирует боль. Необходим тем, кто: испытывает боль в мышцах и связках, много сидит на работе или учебе, активно занимается спортом. «<...>» не только оказывает услуги по наложению тейпов, но и осуществляет их продажу по официальной цене в России – <...>рублей <...>», не соответствующего п. 6 ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Протокол рассмотрен в отсутствие ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения протокола. ИП <...> заявил ходатайство о рассмотрении протокола в его отсутствие (вх. № 5591 от 09.07.2017).

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 индивидуального предпринимателя <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют. В данном случае несоответствие рекламы требованиям законодательства о рекламе нарушает права и законные интересы потребителей на получение достоверной информации о рекламируемых изделиях, что представляет собой существенную угрозу охраняемым правом общественным интересам.

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.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ в качестве отягчающих обстоятельств Кировским УФАС России установлено повторное совершение однородного административного правонарушения по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со [статьей 4.6](#) настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения (постановление № 63р-15/18-04-2015р от 19.10.2015 о наложении штрафа в размере 6000 руб., вступившее в законную силу 06.11.2015).

Оснований для прекращения производства по делу или применения в качестве меры ответственности предупреждения в соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не имеется.

С учетом изложенного, исходя из характера совершенного ИП <...> правонарушения и соразмерности его тяжести, наложение административного штрафа осуществляется в пределах санкции, предусмотренной ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 3, ст.5, ст. 33, 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 Индивидуального предпринимателя <...> (адрес регистрации: г. Киров, <...>, ОГРНИП <...>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к Индивидуальному предпринимателю <...> (адрес регистрации: г. <...>, ОГРНИП <...>) меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 8 000 (восемь 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
Расчетный счет:	№ 40101810900000010001
	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 0319805920081100000898337	
К оплате: 8 000 (восемь тысяч) 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 индивидуальному предпринимателю <...> 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.

**Заместитель руководителя управления –**

начальник отдела контроля закупок

<...>

<...>