ИП ...

...

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-3566/2021

18 августа 2021 г. г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) ..., рассмотрев материалы дела № 023/05/5-453/2021 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденного , в том числе ИП ... (ОГРНИП ..., ИНН ..., адрес: ...) протоколом об административном правонарушении № 023/04/14.3-3566/2021 от 22.07.2021, признал их достаточными для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ... по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения требований ч. 7 ст. 24, ч. 10.1 ст. 5

Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») рекламы в газете «Черноморка» (№ 61 (1965) от 22.08.2020 г.) содержания: «*26 августа 2020 г. с 11.00 до 13.00 Всероссийское общество слепых г. Анапа, ул. Новороссийская, д. 148-А, «Центр хорошего слуха» из г. Краснодара будет проводить индивидуальный подбор Слуховых аппаратов…*»,

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления физического лица (вх. № 15030 от 04.12.2020) о признаках нарушения законодательства о рекламе Краснодарским УФАС России выявлен факт распространения в газете «Черноморка» (№ 61 (1965) от 22.08.2020) рекламы содержания: «*26 августа 2020 г. с 11.00 до 13.00 Всероссийское общество слепых г. Анапа, ул. Новороссийская, д. 148-А, «Центр хорошего слуха» из г. Краснодара будет проводить индивидуальный подбор Слуховых аппаратов…*», с признаками нарушения требований ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/05/5-453/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе в отношении рекламодателя – ИП … (ОГРНИП …, ИНН …, адрес: …).

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 03.03.2021 (в полном объеме 09.03.2021) вышеуказанная реклама признана ненадлежащей. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавалось, в связи с тем, что нарушение было устранено добровольно.

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела № 023/05/5-453/2021 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России

установлено следующее.

На полосе 8 в газете «Черноморка» (№ 61 (1965) от 22.08.2020) расположена рекламная информация содержания: «*26 августа 2020 г. с 11.00 до 13.00 Всероссийское общество слепых г. Анапа, ул. Новороссийская, д. 148-А, «Центр хорошего слуха» из г. Краснодара будет проводить индивидуальный подбор Слуховых аппаратов…*», без сопровождения предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, что противоречит ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 7. ст. 24 ФЗ «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.

Краснодарским УФАС России был направлен запрос (исх. № 37989/7 от 10.12.2020) в Управление Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Южному федеральному округу с целью получения свидетельства о регистрации СМИ – газеты «Черноморка», а также устава редакции газеты «Черноморка».

В ответ на вышеуказанный запрос Управление Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Южному федеральному округу предоставило следующие сведения: адресом редакции газеты «Черноморка» является ул. Гребенская, д. 3, город-курорт Анапа, Краснодарский край, 353440. Учредителем является: ООО «39 канал» расположенное по адресу редакции газеты «Черноморка».

Краснодарским УФАС России был направлен запрос (исх. № 38625/7 от 15.12.2020) в адрес учредителя редакции газеты «Черноморка» ООО «39 канал» с целью получения сведений о лице, разместившем вышеуказанную информацию рекламного характера.

В ответ на вышеуказанный запрос, ООО «39 канал» представило информацию, в соответствии с которой газета заключила договор посредством конклюдентных действий с ИП … (ОГРНИП …, ИНН …, адрес: …).

Изучив представленные пояснения, а также исходя из содержания рекламы, Краснодарским УФАС России в действиях ИП … установлены признаки нарушения ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

ИП ... были представлены пояснения (вх. № 3022 от 19.02.2021 и № 1726 от 19.02.2021) в которых лицо просило прекратить производство по делу, в связи с отсутствием договора.

Однако в материалах дела имеется электронная переписка на размещение рекламы в газете, а также квитанция об оплате услуг по размещению рекламы в газете «Черноморка» от 20.08.2020 г.

На основании вышеизложенного, в действиях ИП … (ОГРНИП …, ИНН …, адрес: …) имеются признаки нарушения ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» при распространении в газете «Черноморка» (№ 61 (1965) от 22.08.2020) рекламы содержания: «*26 августа 2020 г. с 11.00 до 13.00 Всероссийское общество слепых г. Анапа, ул. Новороссийская, д. 148-А, «Центр хорошего слуха» из г. Краснодара будет проводить индивидуальный подбор Слуховых аппаратов…*», без сопровождения предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Таким образом, действия ИП … (ОГРНИП …, ИНН …, адрес: …) содержат признаки нарушения ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» при распространении в газете «Черноморка» (№ 61 (1965) от 22.08.2020) рекламы содержания: «*26 августа 2020 г. с 11.00 до 13.00 Всероссийское общество слепых г. Анапа, ул. Новороссийская, д. 148-А, «Центр хорошего слуха» из г. Краснодара будет проводить индивидуальный подбор Слуховых аппаратов…*», без сопровождения предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, следовательно образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – газета «Черноморка» (№ 61 (1965) от 22.08.2020).

Время совершения административного правонарушения – 22.08.2020.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ИП … (ОГРНИП …, ИНН …, адрес: …) требований ч. 7 ст. 24, ч. 10.1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Субъект административного правонарушения – ИП … (ОГРНИП …, ИНН …, адрес: …).

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Должностным лицом Краснодарского УФАС была рассмотрена возможность применения нормы статьи 2.9 КоАП РФ.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Из разъяснений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащихся в пункте 18 Постановления Пленума от 02 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02 июня 2004 года № 10, введённый постановлением Пленума ВАС РФ от 20 ноября 2008 года № 60).

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.

Меры административной ответственности и правила их применения, устанавливаемые законодательством об административных правонарушениях, должны не только соответствовать характеру правонарушения, его опасности для защищаемых законом ценностей, но и обеспечивать учет причин и условий его совершения, а также личности правонарушителя и степени его вины, гарантируя тем самым адекватность порождаемых последствий для лица, привлекаемого к административной ответственности, тому вреду, который причинен в результате административного правонарушения, не допуская избыточного государственного принуждения и обеспечивая баланс основных прав индивида (юридического лица) и общего интереса, состоящего в защите личности, общества и государства от административных правонарушений устанавливаемые КоАП РФ размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения находящихся под защитой административно-деликтного законодательства запретов.

В рассматриваемом случае ИП ..., при соблюдении той степени добросовестности, которая от него требовалась в целях выполнения законодательно установленной обязанности, а также осуществления надлежащего контроля соблюдения законодательства о рекламе, могло не допустить совершения административного правонарушения.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя в совершенном правонарушении, прихожу к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с этим не допустимо применение статьи 2.9. КоАП РФ. Применение в рассматриваемом случае статьи 2.9. КоАП РФ не обеспечит адекватную защиту охраняемым общественным отношениям, а главное, не приведет к достижению установленной законом цели предупреждения совершения новых правонарушений.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу, что допущенное ИП ... правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства - неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

С учетом вышеизложенного, основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае отсутствуют.

Санкцией ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ за нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей.

Ходатайство ИП ... о замене административного штрафа на предупреждение на основании ст. 4.1.1 КоАП РФ удовлетворению не подлежит по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также 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 ч. 2 ст. 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.

Поскольку при распространении рекламы в газете «Черноморка» (№ 61 (1965) от 22.08.2020 г.) содержания: «*26 августа 2020 г. с 11.00 до 13.00 Всероссийское общество слепых г. Анапа, ул. Новороссийская, д. 148-А, «Центр хорошего слуха» из г. Краснодара будет проводить индивидуальный подбор Слуховых аппаратов…*» отсутствовало предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию указанного в данной рекламе слухового аппарата, необходимости ознакомления с инструкцией по его применению или получения консультации специалистов перед применением, что, в свою очередь, ведет к возникновению угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, у Краснодарского УФАС России отсутствуют основания для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ, то есть замены административного штрафа предупреждением.

Обстоятельств, предусмотренных статьями 4.1.1, 4.2, 4.3 КоАП РФ, должностным лицом Краснодарского УФАС не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, частью 3.2 статьи 4.1 а также частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ИП … (ОГРНИП …, ИНН …, адрес: …) к административной ответственности по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ - **10 000 (десять тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП по следующим реквизитам:

161 1 16 01141 01 0003 140 – Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе

ИНН: 2309053192 **КПП:** 231201001

Получатель **УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю)**

Банк получателя Южное ГУ Банка России г. Краснодар

л/счет: 03181487100

номер казначейского счета: 03100643000000011800

БИК: 010349101

ЕКС: 40102810945370000010

Назначение платежа КБК (указать код штрафа)

НДС не предусмотрен

ОКТМО: 03701000

ОКПО: 10124134

Очередность платежа 4

УИН: …

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН: …**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

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 (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) 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 **…**