

ИП <...>

Исх. № 2855/04-01 от 15.03.2018

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде предупреждения

по делу об административном правонарушении № 04-04/08А-18

«12» марта 2018 года г. Ярославль

Временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) Гудкевич Е.В., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 04-04/08А-18, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> ,

в отсутствие ИП <...> , надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

На странице 32 газеты «Караван-РОС» от 04.07.2017 г. № 27 (1203) размещена

следующая информация:

«АНТИПСОРИАЗ Живите с чистой кожей! Уникальный фитокрем «Антипсориаз» со свежими соками растений. Длительное очищение кожи на срок более 1 года во многих случаях. Не содержит гормонов и искусственных добавок. Спрашивайте в аптеках.... Горячая линия и заказ почтой: (495) 506 8184. Декларация №....(ИП <...>) www.antipsoriasis.ru Имеются противопоказания. Перед применением ознакомьтесь с инструкцией».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

Указанная выше информация обладает всеми вышеперечисленными признаками и, следовательно, является рекламой, в которой в качестве объекта рекламирования выступает фитокрем «Антипсориаз».

Согласно пункту 6 части 5 статьи 5 ФЗ «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.

Указанный в рекламе фитокрем «Антипсориаз» не внесен в государственный реестр лекарственных средств и, следовательно, не является лекарственным средством. В соответствии с декларацией о соответствии, сертификатом соответствия и инструкцией по применению крем «Антипсориаз» является косметическим средством.

Согласно пункту 28 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

В связи с тем, что слово «АНТИПСОРИАЗ» указано в верхней части рекламы без кавычек, размер шрифта значительно отличается от шрифта, которым выполнен основной текст рекламы и часть слова «ПСОРИАЗ» выделена жирным шрифтом, слово «АНТИПСОРИАЗ» воспринимается потребителем рекламы не как название крема, а как заголовок рекламы. Выполненная таким образом реклама создает у читателей газеты представление о том, что далее речь пойдет именно о данной проблеме - болезни псориаз и средствах борьбы с ним, и направлена на привлечение внимания людей, страдающих данным заболеванием, и их близких.

Псориаз является хроническим неинфекционным заболеванием (код заболевания по МКБ-10 L10), поражающим в основном кожу. Обычно псориаз проявляется образованием красных, чрезмерно сухих, приподнятых над поверхностью кожи пятен — так называемых папул, которые сливаются между собой, образуя бляшки.

С учетом указанных фактов в совокупности, данная реклама с использованием фразы «длительное очищение кожи на срок более 1 года» формирует у обычного

потребителя рекламы мнение о том, что рекламируемый крем способен избавить их от псориазных высыпаний (бляшек) на коже, что, несомненно, является положительным влиянием на течение болезни.

Кроме того, на указанном в рекламе сайте www.antipsoriaz.ru крем «Антипсориаз» позиционируется как средство от псориаза, позволяющее избавиться от высыпаний, псориазных бляшек и способствующее появлению на их месте здоровой кожи.

В рекламе имеется пометка «Имеются противопоказания. Перед применением ознакомьтесь с инструкцией». Федеральным законом «О рекламе» наличие такого предупреждения предусмотрено исключительно для рекламы лекарственных препаратов, медицинских услуг и медицинской техники, к которым фитокрем «Антипсориаз» не относится.

Таким образом, с точки зрения обычного потребителя указанная реклама создает впечатление о рекламируемом товаре как о лекарственном средстве, обладающем лечебными свойствами.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что рассматриваемая реклама нелекарственного средства в нарушение требований пункта 6 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» содержит указание на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни, объекта рекламирования.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах и т.д.

Содержащаяся в рекламе информация о длительном очищении кожи на срок более 1 года в результате использования рекламируемого крема противоречит имеющимся в материалах дела доказательствам. В соответствии с декларацией о соответствии, сертификатом соответствия и инструкцией по применению крем «Антипсориаз» является косметическим средством, оказывает смягчающее и питающее воздействие и способствует поддержанию кожи в нормальном состоянии после проведения терапевтического лечения. Каких-либо доказательств данного утверждения ИП <...> не представлено.

На основании изложенного Комиссия пришла к выводу, что содержащаяся в рекламе информация о «длительном очищении кожи на срок более 1 года» не соответствует действительности, что является нарушением пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, реклама фитокрема «Антипсориаз» размещена на странице 32 газеты «Караван-РОС» от 04.07.2017 г. № 27 (1203) с нарушением требований пункта 6 части 5 статьи 5 и пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»

Согласно частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 6 части 5 статьи 5, пунктом 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или)

содержание рекламы лицо.

Рассматриваемая реклама размещена на основании заявки ИП <...> от 01.07.2017 г. К заявке индивидуального предпринимателя прилагается макет рекламы. Размещение рекламы принято и оплачено ИП <...> , что подтверждается платежным поручением № 330 от 05.07.2017 г.

Таким образом, в соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...> .

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе предусмотрено 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.

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

Материалы дела позволяют сделать вывод о том, что ИП <...> имел возможность предотвратить совершение административного правонарушения, мог и должен был предпринять все необходимые меры для того, чтобы не допустить распространение ненадлежащей рекламы.

Учитывая изложенное, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области приходит к выводу о совершении ИП <...> виновного действия, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

ИП <...> согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства является микропредприятием.

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.

В части 2 статьи 3.4 КоАП РФ указано, что 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.

ИП <...> в течение года до даты совершения правонарушения к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ не привлекался.

Должностным лицом не установлено наличие причинения указанного выше вреда или возникновения угрозы причинения такого вреда, а также имущественного ущерба вследствие распространения рассматриваемой рекламы.

Согласно части 3 статьи 3.4 КоАП РФ 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ при назначении ИП <...> административного наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения. Наличие обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность не установлено.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.6, 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Ярославского УФАС России Гудкевич Е.В.

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь индивидуального предпринимателя <...> за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в нарушении пункта 6 части 5 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», к административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление вступает в законную силу «___» _____ 2018 г.

Врио заместителя руководителя

Ярославского УФАС России Е.В. Гудкевич

Дата выдачи постановления «___»_____2018 г.

(подпись) (расшифровка подписи)