

Постановление

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания
по делу № 033/04/14.3-761/2019 об административном правонарушении

20 сентября 2019 года

г. Владимир

Я, врио руководителя Владимирского УФАС России «_____», рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-761/2019, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении ООО «ЭРКАФАРМ Нижний Новгород» (ИНН 5258139119, ОГРН 1175275069089, адрес юридического лица: Нижегородская обл., г.Нижний Новгород, ул. Новикова-Прибоя, д.4, пом.13),

УСТАНОВИЛА:

Согласно протоколу об административном правонарушении от 06.09.2019 составленного в присутствии представителя ООО «ЭРКАФАРМ Нижний Новгород» «_____», действующего на основании доверенности №8 от 07.02.2019г., ООО «ЭРКАФАРМ Нижний Новгород» вменяется совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Событие административного правонарушения установлено решением Комиссии Владимирского УФАС России от 01.07.2019 по делу № 033/05/5-504/2019.

Комиссия Владимирского УФАС России по результатам рассмотрения дела № 033/05/5-504/2019 установила факт размещения 16.05.2019г. рекламы на фасаде (входной группе) аптечного пункта – Аптека «Озерки» по адресу: г. Владимир, ул. Егорова, д.8 следующего содержания: « «Озерки» Аптечная сеть №1 * В Санкт-Петербурге по данным аналитической компании «RNC Pharma», содержащей нарушения п.1 ч.3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

В данном случае информация, размещенная в месте нахождения аптеки «Озерки» публично распространена, таким образом, адресована неопределенному кругу лиц.

Кроме того, информация «Аптечная сеть №1» формирует интерес потребителей к товарам аптеки «Озерки», что способствует продвижению продажи товаров данной аптеки на рынке реализации аналогичной продукции.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку обладает всеми квалифицирующими признаками рекламы.

В силу части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В рекламе аптеки «Озерки» ООО «ЭРКАФАРМ Нижний Новгород» утверждается «Аптечная СЕТЬ № 1», т.е. сообщается о преимуществах рекламируемого продавца перед другими продавцами фармацевтических и иных товаров (конкурентов).

Такая реклама воспринимается потребителями как первая по всем возможным показателям и подобный способ рекламирования может ввести в заблуждение потребителей относительно деятельности продавца. Распространение рекламы с таким содержанием направлено на получение преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, поскольку в ней указано на превосходство продавца фармацевтических товаров без указания критериев первенства объектов рекламирования, что не позволяет объективно оценить деятельность продавца.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов "лучший", "первый", "номер один", должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

Согласно части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В пункте 9 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 указано, что при анализе информации, содержащейся в рекламе, судам необходимо иметь в виду, что рекламодатель несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющейся.

Суды должны учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых

критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

Поэтому реклама может быть признана недостоверной и в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов.

Рассматриваемая реклама является ненадлежащей, поскольку содержит неподтвержденные, т.е. не соответствующие действительности сведения, нарушающие положения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» возложена на рекламодателя.

Исходя из имеющихся у антимонопольного органа материалов следует, что рекламодателем в данном случае является ООО «ЭРКАФАРМ Нижний Новгород» (ИНН 5258139119, ОГРН 1175275069089, адрес юридического лица: Нижегородская обл., г.Нижний Новгород, ул. Новикова-Прибоя, д.4, пом.13).

Распространение ненадлежащей рекламы образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях – нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 14.39 настоящего Кодекса – 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.

Указанные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что противоправные действия ООО «ЭРКАФАРМ Нижний Новгород» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ – нарушение рекламодателем законодательства РФ о рекламе.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Дополнительно должностным лицом Владимирского УФАС России исследован вопрос о малозначительности.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений п. 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях" применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

В рассматриваемом случае совершенное правонарушение посягает на права неопределенного круга лиц, как возможных потребителей рекламируемых услуг на получение полной и достоверной информации, что создает в результате совершения данного правонарушения существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям в данном случае заключается в пренебрежительном отношении заявителя к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права. В данном случае правонарушение посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Доказательств принятия обществом исчерпывающих мер к доведению до потребителей требуемой информации не имеется. Исключительных обстоятельств, свидетельствующих о невозможности своевременного исполнения обществом возложенной на него обязанности, не имеется.

Должностным лицом не усматривается каких-либо мотивов оценки обстоятельств совершения правонарушения как имеющих исключительный характер в контексте возможности применения положений ст. 2.9 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Смягчающими обстоятельствами, выявленными при рассмотрении дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-761/2019, является исполнение ООО «ЭРКАФАРМ Нижний Новгород» предписания № 05/3133-есб от 01.07.2019г. до вынесения настоящего постановления, и привлечение Общества к административной ответственности ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Основания для применения 4.1.1 КоАП РФ не установлены.

Срок давности привлечения юридического лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП РФ, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, гарантий, предусмотренных КоАП РФ, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

С учетом установленных обстоятельств ООО «ЭРКАФАРМ Нижний Новгород» виновно в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, так как именно данным юридическим лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению требований законодательства о рекламе, при отсутствии к тому чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств.

Определяя степень ответственности ООО «ЭРКАФАРМ Нижний Новгород», считаю возможным применить меру наказания в пределах низшей санкции, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Постановление по делу об административном правонарушении № 033/04/14.3-761/2019 вынесено в присутствии представителя ООО «ЭРКАФАРМ Нижний Новгород» «_____», действующего на основании доверенности №8 от 07.02.2019г.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, статьями 5, 33, 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ООО «ЭРКАФАРМ Нижний Новгород» (ИНН 5258139119, ОГРН 1175275069089, адрес юридического лица: Нижегородская обл., г.Нижний Новгород, ул. Новикова-Прибоя, д.4, пом.13) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде **административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

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

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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

«_____»