

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 192

о назначении административного наказания

27.09.2018

ДЕЛО № 14985-К/05-2018

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области <...>, рассмотрев материалы дела о совершении **индивидуальным предпринимателем** <...> (далее – ИП <...>, *предприниматель*), ОГРНИП <...>, ИНН <...>, зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя 23.03.2012 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве по адресу: 127106, г. Москва, Алтуфьевское шоссе, д. 13, корп. 2, кв. 287, правонарушения, предусмотренного **частями 1 и 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в отсутствие ИП <...>,

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение некоммерческого партнерства «Ассоциация Коммуникационных Агентств Ульяновской области» (далее - *НП «АКАУ»*) (исх. № 14 от 29.12.2017, вх. № 804 от 16.02.2018) о факте распространения в декабре 2017 года печатного издания под наименованием «Вестник здоровья» с рекламой глазных капель, бальзамов, масел под торговой маркой «Фитомакс», которые представлены как лекарственные средства (лечащие определённые болезни).

По указанному обращению Ульяновским УФАС России определением от 19.03.2018 возбуждено дело № 14778/05-2018 по признакам нарушения п. 2 ч. 3, п.п. 4 и 6 ч. 5 ст. 5, ст. 8, п.п. 1 и 3 ч. 1 и ч. 1.1 ст. 25 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*).

Решением Ульяновского УФАС России от 28.04.2018 (резолютивная часть решения объявлена 16.04.2018) по делу № 14778/05-2018 реклама продукции под торговой маркой «Фитомакс», оформленная в виде газеты под наименованием «Вестник здоровья», распространённая в декабре 2017 года - январе 2018 года на территории Ульяновской области, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 2 ч. 3, п.п. 4 и 6 ч. 5 ст. 5, ст. 8, п.п. 1 и 3 ч. 1 и ч. 1.1 ст. 25 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России С<...> вынесено определение от 22.06.2018 о возбуждении в отношении ИП <...> дела об административном правонарушении № 14985-К/05-2018 по ч.ч. 1 и 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 20.07.2018 в 10 час. 40 мин. Определение от 22.06.2018 (исх. № 2777-05 от 22.06.2018) направлено ИП <...> по адресу места регистрации (<...>) заказным письмом с уведомлением № 432068<...> от 22.06.2018, которое, согласно сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России», по состоянию на 20.07.2018 предпринимателем не получено (28.06.2018 имела место неудачная попытка вручения корреспонденции). Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

В соответствии с ч. 5 ст. 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в исключительных случаях по письменному ходатайству должностного лица, в производстве которого находится дело, срок административного расследования по делу может быть продлен вышестоящим должностным лицом на срок не более одного месяца.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> подано ходатайство руководителю управления <...> о продлении срока проведения административного расследования по делу № 14985-К/05-2018, которое признано подлежащим удовлетворению, срок административного расследования определением от 20.07.2018 продлен на 1 месяц - до 20.08.2018.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> определением от 20.07.2018 составление протокола об административном правонарушении по ч.ч. 1 и 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП <...> назначено в Ульяновском УФАС России на 17.08.2018 в 14 час. 30 мин. Указанные определения от 20.07.2018 направлены (исх. № 3225-05 от 20.07.2018) ИП <...> по адресу места регистрации заказным письмом с уведомлением № 432068<...> от 23.07.2018, которое по состоянию на 17.08.2018 адресатом не получено (согласно сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России»). Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

Согласно ч. 1 ст. 20 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - *ГК РФ*) местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий.

В соответствии с п. «д» ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» сведения о месте жительства индивидуального предпринимателя в Российской Федерации содержатся в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей.

Согласно ст. 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

В соответствии с п. 63 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу [п. 1 ст. 165.1](#) ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю. С учетом положения [п. 2 ст. 165.1](#) ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. Гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по указанным адресам, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

В соответствии с п. 24.1 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» при решении арбитражным судом вопроса о том, имело ли место надлежащее извещение лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении, следует учитывать, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

С учетом приведенных норм законодательства Российской Федерации, ИП <...> считается извещенным о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

По состоянию на 17.08.2018 ИП <...> в Ульяновское УФАС России документы, запрошенные определениями от 22.06.2018 и 20.07.2018 по делу № 14985-К/05-2018, иные документы, в том числе ходатайства, не представлены.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России <...> в отношении ИП <...>, в его отсутствие, составлен протокол об административном правонарушении № 144 от 17.08.2018 по ч.ч. 1 и 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола об административном правонарушении № 144 от 17.08.2018 и определение от 17.08.2018 о назначении рассмотрения дела № 14985-К/05-2018 в Ульяновском УФАС России на 31.08.2018 в 14 час. 15 мин. направлены (исх. № 3679-05 от 17.08.2018) ИП <...> по адресу места регистрации заказным письмом с уведомлением № 432068<...> от 20.08.2018, которое по состоянию на 31.08.2018 предпринимателем не получено (согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», с 25.08.2018 письмо ожидает адресата в месте вручения).

По состоянию на 31.08.2018 ИП <...> в Ульяновское УФАС России документы, запрошенные определениями от 22.06.2018, 20.07.2018 и 17.08.2018 по делу № 14985-К/05-2018, иные документы, в том числе ходатайства, не представлены.

Согласно ст. 29.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении рассматривается в пятнадцатидневный срок со дня получения органом, должностным лицом, правомочными рассматривать дело, протокола об административном правонарушении и других материалов дела. В случае поступления ходатайств от участников производства по делу об административном правонарушении либо в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела срок рассмотрения дела может быть продлен судьей, органом, должностным лицом, рассматривающими дело, но не более чем на один месяц.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> определением от 31.08.2018 срок рассмотрения дела об административном правонарушении № 14985-К/05-2018 продлен до 30.09.2018, рассмотрение дела назначено в Ульяновском УФАС России на 27.09.2018 в 14 час. 00 мин. Определение от 31.08.2018 направлено (исх. № 3899-05 от 31.08.2018) ИП <...> по адресу места регистрации заказным письмом с уведомлением № 432068<...> от 03.09.2018, которое по состоянию на 27.09.2018 предпринимателем не получено (согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», 10.09.2018 имела место неудачная попытка вручения корреспонденции).

Вместе с тем, с учетом вышеприведенных положений ГК РФ и постановлений Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 и от 23.06.2015 № 25 (по аналогии права), в данном случае нельзя признать извещение ИП <...> о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении ненадлежащим из-за неполучения им процессуальных документов, направляемых по адресу его места регистрации (жительства).

По состоянию на 27.09.2018 ИП <...> в Ульяновское УФАС России документы, запрошенные определениями от 22.06.2018, 20.07.2018, 17.08.2018 и 31.08.2018 по делу № 14985-К/05-2018, иные документы, в том числе ходатайства, не представлены. 27.09.2018 ИП <...> на рассмотрение дела не явился.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 14778/05-2018 и дела об административном правонарушении № 14985-К/05-2018 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение НП «АКАУ» (исх. № 14 от 29.12.2017, вх. № 804 от 16.02.2018) о факте распространения в декабре 2017 года печатного издания под наименованием «Вестник здоровья» с рекламой глазных капель, бальзамов, масел под торговой маркой «Фитомакс», которые представлены как лекарственные средства (лечащие определённые болезни), что является нарушением ч. 1 ст. 25 Федерального закона «О рекламе». К заявлению приложен экземпляр печатного издания.

Под наименованием «Вестник здоровья» размещена реклама следующей продукции:

- **«Эректовит»**. Жизнь без простатита, аденомы, импотенции», в которой сообщается, что «Эректовит» поможет избавиться от простатита и аденомы простаты, а также восстановит потенцию на долгие годы!», «Эректовит» не только эффективен при аденоме и простатите, но и избавляет от импотенции!», «Эректовит» не имеет возрастных ограничений, совместим с алкоголем. Благодаря своему натуральному составу, препарат действует бережно и в отличие от аптечной химии не вызывает побочных эффектов. Он действует на первопричину нарушений, поэтому дает надежный и долгосрочный результат, а не разовый кратковременный эффект». Реклама биологически активной добавки «Эректовит» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения простатита, аденомы предстательной железы, эректильной дисфункции. Также в рекламе приведены данные свидетельства о регистрации БАД: «Свидетельство о государственной регистрации RU.77.99.11.003.E.010645.12.15 от 07.12.15 г.»;

- **«Сироп «Хондрофит»**. Защитите суставы, кости и позвоночник», в которой сообщается, что «Он состоит исключительно из природных компонентов и в отличие от искусственных аптечных аналогов безопасен для организма, так же удобен в применении и не оказывает никаких побочных действий». Реклама биологически активной добавки «Хондрофит» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения и улучшения их состояния при артрите и артрозе коленных, локтевых и плечевых суставов, радикулите, остеохондрозе, ревматизме, остеопорозе, межпозвоночной грыже, подагре и т.п. Также в рекламе приведены данные свидетельства о регистрации БАД: «Свидетельство о государственной регистрации RU.77.99.11.003.E.003903.09.17 от 05.09.2017 г.»;

- **«Сироп «Лигаста»**. Здоровые желудок, печень, поджелудочная!», в которой сообщается, что «Натуральный сироп «Лигаста» с успехом применяется при следующих заболеваниях: различные виды гастрита, язва желудка, пищевода и 12-перстной кишки; холецистит, панкреатит, дискинезия желчевыводящих путей, желчнокаменная болезнь; различные заболевания печени (гепатит, цирроз, жировой гепатоз, холангит и др.); хронический и острый колит, атония кишечника, дисбактериоз, запоры, геморрой; пищевые отравления, алкогольная и лекарственная интоксикация; бактериальные и вирусные инфекции, паразиты органов пищеварения; изжога, тошнота, отрыжка, метеоризм, кишечные колики». Реклама продукта «Лигаста» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения язвы желудка и двенадцатиперстной кишки, дисбактериоза, желчнокаменной болезни, колита, хронического панкреатита, дискинезии, гастрита, холецистита, начального цирроза. Также в рекламе приведены данные декларации о соответствии: «Декларация о соответствии № ЕАЭС № RU Д-РУ.АД44.В.00121 от 06.03.2017 г.»;

- **«Бальзам «Таежный доктор»**. Ваше здоровье в ваших руках», в которой сообщается, что «Натуральный бальзам «Таежный доктор» гармонизирует работу внутренних органов и

систем, окажет действенную помощь при ряде заболеваний: пищеварительной системы: язве желудка и 12-ти перстной кишки, гастрите, циррозе, гепатозе, дисбактериозе, запорах, геморрое, панкреатите..., дыхательной системы: бронхите, бронхиальной астме..., опорно-двигательного аппарата: артрозе, артрите..., сердечно-сосудистой и лимфатической системы: гипертонии, аритмии, ишемической болезни сердца..., нервной системы: неврите, невралгии..., сенсорной системы (органов зрения и слуха): конъюнктивите, катаракте...». Реклама биологически активной добавки «Таежный доктор» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения. Также в рекламе приведены данные свидетельства о регистрации БАД: «Свидетельство о государственной регистрации RU.77.99.11.003.E.010481.12.13 от 27.12.2013 г.»;

- **«Ушные капли «Лородекс».** Обретите отличный слух!», в которой сообщается: «Устали жить в изоляции? Хотите снять слуховой аппарат? Сегодня это возможно благодаря оригинальной разработке компании «Фитомакс» - каплям «Лородекс», «Капли «Лородекс» наиболее эффективны при: тугоухости различной степени тяжести; возрастном снижении слуха (пресбиакузисе); нейросенсорной и кондуктивной тугоухости; неврите слухового нерва; отосклерозе; нарушениях слуха после травм, инсульта, инфекционных заболеваний, лечения антибиотиками; разных видах отита, в том числе гнойных, а также других воспалительных заболеваниях органа слуха; шуме в ушах, чувства заложенности, «стреляющей» боли; серных пробках и для их предупреждения». Реклама продукта «Лородекс» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения хронического отита, тугоухости. Также в рекламе приведены данные декларации о соответствии: «Декларация о соответствии ЕАЭС № RU Д-RU.АД22.B.03340 от 11.04.17»;

- **«Эликсир «Диабетнорм».** Победа над диабетом и лишним весом», в которой сообщается, что «Сахарный диабет - это заболевание, при котором нарушаются обменные процессы в организме. Восстановить их и поддерживать в нормальном состоянии - значит остановить болезнь и не позволить ей оказать разрушающее действие на организм. С этой задачей великолепно справляется натуральный эликсир «Диабетнорм» - уникальная разработка компании «Апифитофарм», «Эликсир «Диабетнорм» дает следующий результат: происходит нормализация уровня сахара; устраняется повышенная жажда, сухость во рту; нормализуется частота мочеиспусканий; проходят и зуд кожных покровов, возвращается нормальная чувствительность; восстанавливается скорость заживления ран; исчезает хроническая усталость; предотвращаются осложнения сахарного диабета на зрение и слух; пропадает запах ацетона во рту; не возникают спазмы мышц; возвращает оптимальный вес при любой стадии ожирения; избавляет от целлюлита, нормализует аппетит», «Эликсир «Диабетнорм» - великолепное средство для естественного снижения веса, которое показано как для диабетиков, так и просто для людей, желающих похудеть». Реклама продукта «Диабетнорм» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения, улучшения состояния. Также в рекламе приведены данные декларации о соответствии: «Декларация о соответствии ТС № RU Д-RU.АГ51.B.01685 от 09.10.205 г.»;

- **«Кедровый эффект».** Природная чистка организма», в которой сообщается, что «Самым популярным направлением в медицине остается «чистка» организма», «Чистка «Кедровым эффектом» или «Сибирская чистка» - это один из самых действенных, природных способов чистки организма, издревле применявшихся нашими предками-сибиряками», «Кедровый эффект» оказывает драгоценную помощь ослабевшей сердечной мышце - его целесообразно использовать при сердечно-сосудистых заболеваниях, так и в составе комплексной терапии при аритмии, ишемии, «грудной жабе», атеросклерозе, гипертонии», «В итоге улучшается микроциркуляция крови во всем организме - снижается риск инфарктов, инсультов, облегчается состояние при варикозах и тромбозах. Успешно применяется также при анемии, при заболеваниях печени, почек и поджелудочной железы», «Мишенью «Кедрового эффекта» становятся дисбактериоз, хронический колит, панкреатит, гепатит, мочекаменная болезнь, цистит, геморрой. «Кедровый эффект» обладает противовоспалительными,

противомикробными свойствами и показан при устранении грибковых заболеваний, герпеса, дерматитов, псориаза, нейродермита, экземы, ожогов, ран, обморожений». Реклама продукта «Кедровый эффект» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения варикоза, псориаза, холецистита, панкреатита и др. Также в рекламе приведены данные декларации о соответствии: «Декларация о соответствии ТС № RU Д-RU.MH08.B.05544 от 20.07.15»;

- **«Капли «Окапин».** Вернуть себе зрение стало возможным», в которой сообщается, что «Владимир Петрович Филатов,... всемирно известный хирург-офтальмолог» «создал уникальную методику восстановления зрения с помощью биостимулированного экстракта алоэ», «По заказу ТМ «Фитомакс» метод академика Филатова был тщательно изучен ведущими врачами глазных клиник и институтов Москвы, Санкт-Петербурга, Самары, Новосибирска, Саратова и Ростова-на-Дону и взят за основу при создании капель «Окапин», «Уникальный состав капель «Окапин» способствует устранению катаракты, глаукомы, близорукости, дальнозоркости, диабетической ретинопатии, дистрофии сетчатки, а также возрастного снижения зрения. Капли эффективны при атрофии зрительного нерва, помутнении стекловидного тела, помогают справиться с конъюнктивитом, блефаритом, кератитом, ретинитом, иритом, ячменем. **Высокий результат использования капель «Окапин» - лучшее доказательство того, что человек может вернуть себе хорошее зрение, не прибегая к помощи очков и операций**». Реклама продукта «Окапин» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения диабетической ретинопатии, катаракты, глаукомы и др. Также в рекламе приведены данные декларации о соответствии: «Номер декларации о соответствии ТС № RU Д-RU.AГ87.B.01567 от 12.02.2016 г.»;

- **«Сироп «Кардиплюс».** Давление и работа сердца в норме», в которой сообщается, что «Сироп «Кардиплюс» - препарат растительного происхождения, способный дать сердцу и сосудам все необходимое для их нормального функционирования. В составе препарата - сильные природные вещества...», «Исследования в области современной медицины доказали, что сироп «Кардиплюс» дает высокий и стойкий результат. Они эффективно избавляют людей от ишемической болезни сердца, стенокардии, аритмии, гипертонической болезни, атеросклероза, кардиосклероза, миокардита, варикозного расширения вен. Их применение рекомендовано для ускорения реабилитации после перенесенного инфаркта или инсульта». Реклама продукта «Кардиплюс» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения, улучшения состояния здоровья при стенокардии, атеросклерозе, инфаркте, инсульте. Также в рекламе приведены данные декларации о соответствии: «Номер декларации о соответствии ТС № RU Д-RU.AГ87.B.01513 от 29.01.2016 г.».

В рекламе сообщается о ценах и способах приобретения рекламируемых товаров, в том числе на выставках-продажах, которые проходили 3, 4, 5, 6, 8 и 9 января 2018 года в городах Ульяновске, Димитровграде, Сенгилее, Новоульяновске, а также иных населенных пунктах Ульяновской области. Кроме того, в рекламе сообщается о возможности заказать товар наложенным платежом по телефону: 8-800-301-0-103 (дистанционный способ продажи). Реклама сопровождается пометкой «Не является лекарством. Перед применением проконсультируйтесь с врачом».

В соответствии с п. 2 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «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, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Реклама продукции под торговой маркой «Фитомакс» содержит не соответствующие действительности сведения о характеристиках товара, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара.

Согласно п. 4 ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе не допускается использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе медицинских услуг, средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников.

В рекламе продукта «Окапин» используются образы врачей. В частности, в рекламе упоминаются известный хирург-офтальмолог <...>, ведущие врачи глазных клиник и институтов городов Москвы, Санкт-Петербурга, Самары, Новосибирска, Саратова и Ростова-на-Дону.

В соответствии с 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.

Реклама продукции «Лигаста», «Лородекс», «Диабетнорм», «Кедровый эффект», «Окапин», «Кардиплюс» содержит указания на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезней, объектов рекламирования, которые не являются лекарственными средствами.

Согласно п.п. 1 и 3 ч. 1 ст. 25 Федерального закона «О рекламе» реклама биологически активных добавок и пищевых добавок не должна создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами; содержать выражение благодарности физическими лицами в связи с применением таких добавок.

Реклама биологически активных добавок «Эректовит», «Хондрофит», «Таежный доктор» создает впечатление о том, указанные БАД обладают лечебными свойствами.

Кроме того, согласно ч. 1.1 ст. 25 Федерального закона «О рекламе» реклама биологически активных добавок в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о том, что объект рекламирования не является лекарственным средством. В данной рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах, при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд, и такому предупреждению должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Реклама биологически активных добавок «Эректовит», «Хондрофит», «Таежный доктор» не сопровождается предупредительной надписью.

В соответствии со ст. 8 Федерального закона «О рекламе» в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В рассматриваемой рекламе сообщается, что рекламируемую продукцию можно заказать по телефону: 8-800-301-0-103 и на сайте: www.fitomax.ru. При этом, информация о продавце в рекламе отсутствует.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Решением Ульяновского УФАС России от 28.04.2018 (резолютивная часть решения объявлена 16.04.2018) по делу № 14778/05-2018 реклама продукции под торговой маркой «Фитомакс», оформленная в виде газеты под наименованием «Вестник здоровья», распространённая в декабре 2017 года - январе 2018 года на территории Ульяновской области, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 2 ч. 3, п.п. 4 и 6 ч. 5 ст. 5, ст. 8, п.п. 1 и 3 ч. 1 и ч. 1.1 ст. 25 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 3 и 5 ст. 5, ст. 8 и ст. 25 указанного Федерального закона, несет рекламодаделец, а рекламодатель - за нарушение требований, установленных п. 6 ч. 5 ст. 5, ст. 8 и ст. 25 закона.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Учитывая, что заказать продукцию «Фитомакс», согласно информации, указанной в рекламе, можно по контактному номеру телефона: 8-800-301-0-103, предоставленному ИП <...>, и на сайте: www.fitomax.ru индивидуального предпринимателя <...> (далее - ИП <...>), ОГРНИП <...>, ИНН <...>, реклама распространяется в интересах указанных предпринимателей.

Кроме того, принимая во внимание, что проведение выставок-продаж на территории Ульяновской области в декабре 2017 года - январе 2018 года осуществлял ИП <...>, а также то, что предприниматель осуществляет, в том числе, деятельность рекламных агентств (согласно сведениям из ЕГРИП), ИП <...> распространил рекламные материалы продукции «Фитомакс».

Таким образом, рекламодателями в данном случае являются ИП <...> и ИП <...>, а рекламодателем - ИП <...>

Следовательно, ИП <...>, являясь рекламодателем, несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 3 и 5 ст. 5, ст. 8 и ст. 25 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 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.

Согласно ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 <...> совершено административное правонарушение, предусмотренное ч.ч. 1 и 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения, наличие обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

В частности, учитывается, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы, доказательством чего является, в том числе, заявление НП «АКАУ», поступившее в Ульяновское УФАС России (исх. № 14 от 29.12.2017, вх. № 804 от 16.02.2018).

Кроме того, состав правонарушения, квалифицируемого по ч.ч. 1 и 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении ИП <...> к исполнению своих публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, в данном случае отсутствуют.

Обстоятельством, отягчающим административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, 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 (п. 2 ч. 1 ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях). Согласно ст. 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Постановлением Ульяновского УФАС России от 08.02.2018 по делу № 14613-К/05-2017 ИП <...> привлечен к административной ответственности в виде предупреждения по ч.ч. 1 и 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение законодательства о рекламе.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП <...>, несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, а также охраны здоровья граждан. Согласно п.п. 18, 18.1 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» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу [частей 2 и 3](#) статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

И П <...> 01.08.2016 включен Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, что подтверждается сведениями из указанного реестра, размещенного на сайте Федеральной налоговой службы (<https://rmsp.nalog.ru/>).

Однако, основания для замены административного штрафа на предупреждение, в соответствии со ст.ст. 3.4 и 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в данном случае отсутствуют, поскольку ИП <...> ранее (08.02.2018) привлекался к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 2 ст. 4.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) настоящего Кодекса и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

Согласно п. 2 ч. 3 ст. 4.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в случае, предусмотренном частью 2 настоящей статьи, административное наказание назначается в пределах санкции, при применении которой может быть назначен наибольший административный штраф в денежном выражении, если указанными санкциями предусматривается назначение административного наказания в виде административного штрафа.

Наибольший административный штраф в данном случае предусмотрен ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - от 10 000 до 20 000 рублей на должностных лиц.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **индивидуального предпринимателя** <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частями 1 и 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Назначить **индивидуальному предпринимателю** <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, административное наказание в виде штрафа в размере **10 000 (Десять тысяч) рублей**.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

*В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ (в редакции закона от 05.04.2013 № 49-ФЗ) административный штраф должен быть уплачен **не позднее шестидесяти дней** после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки*

(рассрочки) уплаты штрафа.

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы, л/сч 0468125894).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ОТДЕЛЕНИИ УЛЬЯНОВСК, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 161 1 16 26000 01 6000 140.

ОКТМО 45359000.

Наименование платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).

Об уплате штрафа необходимо сообщить Ульяновскому УФАС России, представив надлежащим образом заверенную **копию платежного документа**.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Временно исполняющий обязанности

руководителя управления

И.И. <...>