

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО АСТРАХАНСКОЙ ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, д.47, а/я 267, тел. (8512) 39-05-80

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении №030/04/14.3-110/2019

«26» апреля 2019 года г. Астрахань

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области (далее - Управление) — начальник отдела финансовых рынков и рекламы Управления <...>, рассмотрев материалы дела №030/04/14.3-110/2019 об административном правонарушении, возбужденного в отношении гражданки <...> (далее — <...>.), в связи с непосредственным обнаружением должностным лицом достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, предусмотренного ч. 1, ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В отношении <...>. 11.04.2019 года составлен протокол № №030/04/14.3-110/2019 об административном правонарушении, состав которого предусмотрен ч. 1, ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

11.04.2019 года протокол об административном правонарушении в соответствии с ч. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ составлен в отсутствие <...>., надлежащим образом извещенной о времени и месте составления протокола (исх. №05/1926/110адр от 14.03.2019 года, индивидуальный почтовый идентификатор 80085233609561), заявившей ходатайство о составлении протокола в своё отсутствие (вх. № 2607 от 26.03.2019 года).

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № №030/04/14.3-110/2019 от 11.04.2019 года рассмотрение дела об административном правонарушении назначено на 26.04.2019 года в 11 часов 00 минут.

Копии указанных определения и протокола об административном правонарушении направлены в адрес <...>. письмом исх. №05/3128/110адр от 11.04.2019 года.

26.04.2019 года на рассмотрение дела об административном правонарушении <...>., надлежащим образом уведомленная о дате, месте и времени рассмотрения дела (письмом №05/3128/110адр от 11.04.2019 года, почтовый идентификатор 80085235213650), не явилась.

<...>. заявлено письменное ходатайство о рассмотрении дела №030/04/14.3-110/2019 об административном правонарушении в отсутствие <...>. (вх. №3458 от 15.04.2019 года).

Дело об административном правонарушении рассмотрено 26.04.2019 года в отсутствие <...>., надлежащим образом уведомленной о дате, месте и времени рассмотрения дела (письмом №05/3128/110адр от 11.04.2019 года, почтовый идентификатор 80085235213650), заявившей ходатайство о рассмотрении дела в свое отсутствие (вх. №3458 от 15.04.2019 года).

При рассмотрении дела установлено следующее.

Согласно статье 3 Закона о рекламе реклама - 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. Объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Указанная информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц — распространяется посредством рекламной конструкции, расположенной на фасаде здания по адресу: г. Астрахань, ул. Адмиралтейская, д. 29, и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к услугам, предоставляемым <...>.

Объектами рекламирования являются услуги Косметологического кабинета: массаж, пирсинг, депиляция, коррекция лица.

В соответствии с п.п. 5-7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, предоставленной в материалы дела ИП <...>. (вх. №8600 от 17.09.2018 года), между ИП <...>. и <...>. заключен договор аренды недвижимого имущества от 01.01.2015 года №1/2015, согласно которому <...>. арендует нежилое помещение общей площадью 80 кв.м. нежилого здания по адресу: г. Астрахань, ул. Адмиралтейская/пер. Щепной, №29/11, литер АВ, помещение №1, 2, 28, 4, 23, 3 с правом производить отдельные улучшения арендуемого помещения.

Согласно информации, предоставленной в материалы дела <...>. (вх. № 10589 от 20.11.2018 года), между <...>. и ИП <...>. заключено соглашение от 09.09.2017 года о возврате ИП <...> арендуемого <...>. имущества.

Согласно информации, предоставленной в материалы дела ПАО «Мегафон», номер телефона 89275741580, указанный в рекламе, принадлежит гражданину <...>.

>.

Согласно информации, предоставленной в материалы дела ПАО «Мегафон», номер телефона 70-44-57, указанный в рекламе, принадлежит гражданину <...> Указанное подтверждается письменными пояснениями <...>. (вх. №224 от 14.01.2019 года).

Согласно письменным пояснениям <...>. (вх. №224 от 14.01.2019 года) указанный в Рекламе номер телефона 89275741580 принадлежит <...>., однако фактически <...>.

Кроме того, <...>. пояснила (вх. №8477 от 12.09.2018 года), что лицом, определившим содержание рекламы и объект рекламирования, а также изготовившим и распространившим Рекламу, <...>.

Таким образом, в силу п.п. 5-7 Закона о рекламе, рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем Рекламы является <...>.

Общие требования к рекламе установлены ст. 5 Закона о рекламе, требования к рекламе медицинских услуг установлены ст. 24 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 1 ст. 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с ч. 7 ст. 5 Закона о Рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В силу ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе реклама лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. Данное предупреждение в печатных средствах массовой информации должно составлять не менее чем пять процентов рекламной площади.

Таким образом, названной нормой права установлены специальные требования к трем объектам рекламирования - лекарственным средствам, медицинским услугам (включая методы лечения) и медицинской технике.

Согласно п. 3 ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее — Закон об охране здоровья граждан РФ) медицинская помощь - комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг.

В соответствии с Отраслевым стандартом "Термины и определения системы стандартизации в здравоохранении", принятым и введенным в действие Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 22.01.2001 N 12, медицинская услуга - мероприятие или комплекс мероприятий, направленных на профилактику заболеваний, их диагностику и лечение, имеющих самостоятельное законченное значение и определенную стоимость.

Согласно п. 4-8 ст. 2 Закона об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. Медицинское вмешательство - выполняемые медицинским работником по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную направленность виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а также искусственное прерывание беременности. Профилактика - комплекс мероприятий, направленных на сохранение и укрепление здоровья и включающих в себя формирование здорового образа жизни, предупреждение возникновения и (или) распространения заболеваний, их раннее выявление, выявление причин и условий их возникновения и развития, а также направленных на устранение вредного влияния на здоровье человека факторов среды его обитания. Диагностика - комплекс медицинских вмешательств, направленных на распознавание состояний или установление факта наличия либо отсутствия заболеваний, осуществляемых посредством сбора и анализа жалоб пациента, данных его анамнеза и осмотра, проведения лабораторных, инструментальных, патолого-анатомических и иных исследований в целях определения диагноза, выбора мероприятий по лечению пациента и (или) контроля за осуществлением этих мероприятий. Лечение - комплекс медицинских вмешательств, выполняемых по назначению медицинского работника, целью которых является устранение или облегчение проявлений заболевания или состояний пациента, восстановление или улучшение его здоровья, трудоспособности и качества жизни.

В соответствии с пунктами 1, 3 Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 N 291, настоящее Положение определяет порядок лицензирования медицинской деятельности, осуществляемой на территории Российской Федерации медицинскими и иными организациями, а также индивидуальными предпринимателями, за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково». Медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно приложению, которые выполняются при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях. Требования к организации и выполнению указанных работ (услуг) в целях лицензирования устанавливаются Министерством здравоохранения Российской Федерации.

В соответствии с письмом ФАС России от 25.09.2017 N АК/65861/17, при отнесении рекламы к рекламе медицинских услуг или к рекламе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации необходимо исходить из следующего.

Перечень медицинских услуг определен Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации 13.10.2017 N 804н (далее — Номенклатура).

К медицинским услугам, в соответствии с Приказом Минздравсоцразвития России от 13.10.2017 года №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам отнесены: А.14.01.012 - проведение депиляции.

Таким образом, в спорной рекламе сообщается о предоставлении косметологическим кабинетом медицинской услуги - проведение депиляции.

В законодательстве Российской Федерации особое внимание уделяется обеспечению права потребителя на достоверную информацию о товарах и услугах, их изготовителях и продавцах, и соответственно отношения, возникающие между потребителями и изготовителями, исполнителями, импортерами, продавцами таких товаров, не должны основываться на заблуждениях и обмане потребителей.

Учитывая, что реклама имеет побудительный характер, то есть стимулирует интерес потребителей к объекту рекламирования в целях продвижения товаров и услуг на рынок, сообщение в рекламе неполных сведений о товаре, об условиях его приобретения и использования ставит рекламодача в более выгодное положение и дает необоснованные преимущества перед другими субъектами рекламной деятельности, действующими на том же товарном рынке и соблюдающими требования к достоверности рекламной информации.

Именно поэтому ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе устанавливает запрет на рекламу, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В п. 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 8 октября 2012 года N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" указано, что рекламодаделец вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу сведений или условий оказания услуг. При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Согласно толковому словарю С.И. Ожегова массаж — это растирание тела, лица с лечебными или гигиеническими целями; согласно толковому словарю Д.Н. Ушакова массаж — это растирание тела с лечебной целью; согласно толковому словарю В.В. Лопатина - это растирание и другое механическое воздействие на поверхность тела с лечебной или оздоровительной целью и т. д.

Согласно письменным пояснениям <...> (вх. №8477 от 12.09.2018г.), медицинские услуги <...> не предоставляются.

Поскольку в тексте Рекламы использовано слово «массаж» без указания на конкретный вид и тип массажа, потребители могут сделать вывод о том, что в

косметологическом кабинете по адресу: г. Астрахань, ул. Адмиралтейская, д. 29 можно получить медицинскую услугу — массаж, целью которого является лечение организма, в то время как <...>. лечение не осуществляет, какие-либо медицинские услуги не предоставляет.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что использование в Рекламе слова «массаж» без указания на конкретный вид и тип массажа искажает смысл информации и может ввести в заблуждение потребители рекламы.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о нарушении <...> при распространении Рекламы требований, установленных ч. 7 ст. 5, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Данный правовой подход подтверждается сложившейся судебной практикой (Определение ВАС РФ от 05.09.2013 N ВАС-11867/13 по делу N А19-14728/2012, Постановление Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 19.07.2012 по делу N А06-2605/2012).

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей и не допускается законом, согласно ст. 3 Закона о рекламе.

Согласно материалам дела (вх. №8600 от 17.09.2018 года) Реклама была демонтирована.

В соответствии с ч.6 ст.38 Закона о рекламе рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.7 ст. 5, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

В соответствии с ч.7 ст.38 Закона о рекламе рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Согласно ч.4 ст.38 Закона о рекламе нарушение рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решением Комиссии Астраханского УФАС России (далее — Управление) по рассмотрению дела №30-Р-05-18 от 13.03.2019 года признана ненадлежащей реклама следующего содержания: «Косметологический кабинет Массаж Пирсинг Депиляция Коррекция лица, тела 89275741580, 70-44-57», распространенная 23.05.2018 года посредством рекламной конструкции, расположенной на фасаде здания по адресу: г. Астрахань, ул. Адмиралтейская, д. 29, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5, ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

Таким образом, <...>., допустив распространение рекламы с нарушением требований, установленных ч.7 ст. 5, ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, совершила административное правонарушение, состав которого предусмотрен ч.1, ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно ч.1 ст.14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на гражданина в размере

от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей.

Согласно ч.5 ст. 14.3 КоАП 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.

В соответствии с ч. 2 ст. 4.4 КоАП 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.

Время совершения административного правонарушения – 23.05.2018 года, место совершения административного правонарушения – г. Астрахань, ул. Адмиралтейская, д. 29.

Вина <...> в совершении административного правонарушения установлена и подтверждается материалами дела.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность и предусмотренных ст. 4.2 КоАП РФ, не установлено.

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

Учитывая характер совершенного административного правонарушения, руководствуясь ч. 1 ст. 14.3, ст. 23.48, ст. 29.9, ст. 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

- 1. Признать гражданку <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1, ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.
 2. С учетом положений ч. 2 ст. 4.4 КоАП назначить <...>.. административное наказание за совершение административного правонарушения, предусмотренного ч. 1, ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, в виде административного штрафа в размере 2 000 (две тысячи) рублей.

В соответствии с ч.1 ст.32.2 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

В соответствии с ч.1 ст.20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, 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.

Административный штраф подлежит перечислить по следующим реквизитам:

р/с № 40101810400000010009 в ОТДЕЛЕНИЕ АСТРАХАНЬ;

БИК 041203001;

Получатель: ИНН 3015011410, КПП 301501001 Управление Федерального казначейства МФ РФ по Астраханской области (Астраханское УФАС России);

Код бюджетной классификации 16111626000016000140;

ОКТМО 12701000;

Основание платежа – Постановление Астраханского УФАС России №07-АД(Р)-05-19 от 26.04.2019 года.

Согласно ч.1 ст.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.

Согласно ч.5 ст.32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 ст. 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно ч.3 ст.30.1 и ч.1 ст.30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, а также в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

<...>

(подпись должностного лица) (расшифровка подписи)