

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об

административном правонарушении № 026/04/14.3-2163/2019

17 января 2020 г.
Ставрополь

г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Г.В. Золина, рассмотрев протокол № 587 от 04.12.2019г. и материалы административного дела № 026/04/14.3-2163/2019, возбужденного 04.12.2019 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении ООО «Леди» /357111, г. Невинномысск, ул. Революционная, д. 14, офис 114, ИНН 2631802560, КПП 263201001, ОГРН 1122651011614, зарегистрировано в качестве юридического лица 05.04.2012/ по части 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие представителя ООО «Леди», Общество надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается почтовым уведомлением №80086943051411,

УСТАНОВИЛ:

В результате осуществления государственного надзора за рекламной деятельностью хозяйствующих субъектов были выявлены нарушения Федерального закона «О рекламе».

08 марта 2019 года в г. Невинномысске на фасаде дома по адресу ул. Гагарина 72 был зафиксирован факт распространения рекламы следующего содержания: «Имеются противопоказания необходима консультация специалиста. Ledi Д. Студия красоты. Все виды парикмахерских услуг от Wella. Ногтевой сервис. Терапевтическая и эстетическая косметика. Лазерная эпиляция (DeKa). Инъекционные методики (биоревитализация, филлеры, ботулинотерапия, мезотерапия). Коррекция фигуры. ТЦ «Кристалл» 2 этаж. 55-2-44. 8-928-318-27-73».

Общая площадь рекламы, рассчитанная по фотографии, имеющейся в

материалах дела, составляет 58, 14 см². Площадь предупреждения составляет 0,76 см², тогда как должна составлять не менее 2,9 см².

Также 08 марта 2019 года в г. Невинномысске на пересечении улиц Павлова и Менделеева на щите наружной рекламы был зафиксирован факт распространения рекламы следующего содержания: «Ledi Д центр косметологии и эстетики. Все виды массажа. Аппаратные методики. Обертывания. Имеются противопоказания необходима консультация специалиста...».

Общая площадь рекламы, рассчитанная по фотографии, имеющейся в материалах дела, составляет 110,49 см². Площадь предупреждения составляет 3,8 см², тогда как должна составлять не менее 5,5 см².

В данной рекламе медицинских услуг присутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению, необходимости получения консультации специалистов, но в обоих случаях оно занимает менее 5% рекламной площади.

В соответствии с частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.06 №38-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).

В пункте 22 Постановлении Пленума высшего арбитражного суда РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» указано, согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе, реклама лекарственных средств и медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказания к их применению.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 27.12.2011 №1664н. В данном перечне указаны такие медицинские услуги, как:

- А21.01.001 – общий массаж медицинский,

- А14.01.013 – проведение эпиляции,

- А01.01.004 – сбор анамнеза и жалоб в косметологии и др.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Объектом рекламирования в спорной рекламе являются медицинские услуги, которые оказывает ООО «Леди». Реклама распространялась в интересах Общества. ООО «Леди» осуществляет медицинскую деятельность на основании лицензии №ЛО-26-01-002809 от 05.12.2014.

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «Леди» /357111, г. Невинномысск, ул. Революционная, д. 14, офис 114, ИНН 2631802560, КПП 263201001, ОГРН 1122651011614, зарегистрировано в качестве юридического лица 05.04.2012/.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Таким образом, в действиях ООО «Леди» допущены нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы медицинских услуг без надлежащего указания предупреждения о возможных противопоказаниях, необходимости получения консультации со специалистом.

30.09.2019 в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные пояснения директора ООО «Леди», в которых указано, что на пересечении улиц Павлова и Менделеева, на щите наружной рекламы площадь предупреждающей надписи уменьшилась из-за погодных условий, произошел отрыв и загибание нижнего края рекламного плаката. Факт того, что в рекламе, распространенной по адресу г. Невинномысск ул. Гагарина 72, предупреждающая надпись занимает менее 5% от общей рекламной площади Общество признало.

В первую очередь именно Общество как рекламодатель, как лицо, в интересах которого распространялась вышеуказанная реклама, должно было проконтролировать в каком виде она распространялась.

Отсюда следует вывод о том, что Общество не приняло разумных и адекватных мер, не проявило должную степень заботливости и осмотрительности и не организовало соответствующий контроль за соблюдением требований действующего законодательства.

В соответствии с частью 5 статьи 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.

Место совершения административного правонарушения: г. Невинномысск, ул. Гагарина 72.

Время совершения административного правонарушения: 08 марта 2019.

У ООО «Леди» при определении содержания рекламы имелась возможность для соблюдения правил и норм действующего законодательства о рекламе, но обществом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, что является основанием в соответствии со статьёй 2.1 КоАП РФ для признания ООО «Леди» виновным в совершении административного правонарушения.

Согласно статье 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.

Правонарушения в сфере рекламы медицинских услуг обладают повышенной опасностью.

Общественные отношения, связанные с рекламой медицинских услуг, являются одними из наиболее важных объектов правового регулирования в сфере здравоохранения. Посягательство на них несет в себе существенную угрозу установленному публично-правовому порядку, поскольку непосредственно влияет на состояние здоровья человека. Административное правонарушение, совершенное ООО «Леди», несет в себе угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей.

Конституция Российской Федерации признает человека высшей ценностью общества, право на жизнь – самым важным правом человека, принадлежащим ему от рождения (статьи 2, 17, 20).

Конституция Российской Федерации признает право человека на охрану здоровья и медицинскую помощь (часть 1 статьи 41).

В части 1 статьи 45 Конституции Российской Федерации гарантируется

государственная защита прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации.

Об общественной опасности правонарушений, связанных с рекламой медицинских услуг, свидетельствует выделение законодателем ответственности за такие нарушения в отдельный состав - часть 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Совершенное Обществом административное правонарушение в виде нарушения законодательства о рекламе посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок общественных отношений в сфере производства, размещения и распространения рекламы.

На основании вышеуказанного, должностное лицо приходит к выводу о невозможности применения к ООО «Леди» статьи 2.9 КоАП РФ. Правонарушение, допущенное Обществом, обладает повышенной опасностью и понятие «малозначительность» к нему неприменимо.

Статья 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением, содержит условия замены административного штрафа предупреждением.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

ООО «Леди» является субъектом малого предпринимательства. Поскольку административное правонарушение, совершенное ООО «Леди», несет угрозу причинения вреда жизни и здоровью людей, на ООО «Леди» не распространяется действие части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

С учетом субъективной и объективной стороны совершенного правонарушения должностным лицом Ставропольского УФАС России было принято решение о назначении административного штрафа, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 4 статьи 26.1 КоАП РФ при рассмотрении дела об административном правонарушении выяснению подлежат обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Отягчающих обстоятельств по делу об административном правонарушении в отношении ООО «Леди» не установлено.

В то же время, Ставропольским УФАС России установлены смягчающие обстоятельства по делу об административном правонарушении в отношении ООО «Леди».

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность является факт устранения нарушения до вынесения постановления.

Кроме того, в адрес Ставропольского УФАС России ООО «Леди» представило бухгалтерскую (финансовую) отчетность за 2018 г., согласно которой доход у Общества в 2018 г. составил 906 000 рублей. Также учтен характер, совершенного Обществом, правонарушения: предупреждающая надпись в рекламе медицинских услуг присутствовала, но в ненадлежащем виде.

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к

административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

При этом, согласно части 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 настоящей статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса.

При этом минимальный размер штрафа, предусмотренного для юридического лица в соответствии с частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет 200 000 руб. Следовательно, при назначении административного наказания в соответствии с частями 3.2 и 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, размер административного штрафа не может составлять менее 100 000 руб.

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

Соблюдение этих, вытекающих из конституционных принципов равенства, пропорциональности и соразмерности требований, призвано обеспечить индивидуализацию наказания юридических лиц, виновных в совершении административных правонарушений, и одновременно не допустить при применении мер административной ответственности избыточного ограничения их имущественных прав и интересов.

Штраф в размере 200 000 руб. для ООО «Леди» является значительной суммой и может поставить под угрозу экономическую деятельность общества.

Учитывая имущественное и финансовое положение заявителя, обстоятельства и характер совершенного правонарушения, отсутствие тяжких последствий должностное лицо усматривает наличие исключительных обстоятельств у ООО «Леди», в связи с чем, считает возможным применить в отношении ООО «Леди» часть 3.2 статьи 4.1 КоАП

РФ.

Руководствуясь частью 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе», статьями 2.1, 2.9, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Леди» /357111, г. Невинномысск, ул. Революционная, д. 14, офис 114, ИНН 2631802560, КПП 263201001, ОГРН 1122651011614, зарегистрировано в качестве юридического лица 05.04.2012/ виновным в совершении нарушения части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе».
2. Назначить ООО «Леди» /357111, г. Невинномысск, ул. Революционная, д. 14, офис 114, ИНН 2631802560, КПП 263201001, ОГРН 1122651011614, зарегистрировано в качестве юридического лица 05.04.2012/ наказание в соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере **сто одной тысячи рублей (101 000 рублей)**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства о рекламе, зачисляются по следующим реквизитам:

«Получатель» - УФК МФ РФ по СК (Ставропольское УФАС России), ИНН 2634003887, КПП 263501001, Отделение Ставрополь г. Ставрополь, р/с 40101810300000010005, БИК 040702001, ОКТМО 07701000. Код доходов бюджета 161 1 16 01141 01 0003 140, УИН 16100500000000400408. Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе по постановлению № 026/04/14.3-2163/2019 от 17.01.2020.

В случае отсутствия документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, примет

решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности по статье 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. В соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела, в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления
Золина

Г.В.