

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-207/2021 об административном правонарушении

«11» июня 2021 года

город Воронеж

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) Логошин Андрей Владимирович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-207/2021, возбужденного в отношении должностного лица – <...> ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» <...> (далее - <...> ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» <...>), в связи с нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5, пункта 1 части 5 статьи 5 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») на основании Решения № 036/05/5-339/2021 от 12.05.2021 года, в связи с непосредственным обнаружением Государственным инспектором отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Давыдовой О.В. достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в отсутствие <...> ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» <...> (надлежащим образом уведомлена), в присутствии представителей <...> ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» <...> <...> по доверенности от 10.06.2021 б.н., <...> по доверенности от 03.06.2021 б.н.,

УСТАНОВИЛ:

Решением от 12.05.2021 года № 036/05/24-339/2021 Комиссии Воронежского УФАС России, реклама: «/.../ «Клиника БЕВЗ» первой в Воронеже представляет уникальную эффективную методику лечения проблем у женщин и мужчин – медицинское кресло BTL Emsella /.../ На сегодняшний день новейшая запатентованная технология EMSELLA является самым продуктивным и комфортным способом восстановления интимного здоровья/.../ уровень удовлетворенности пациентов 95%*/.../ *HIFEM Technology Can Improve Qualiti of Incontinent Patients. Berenholz J. MD, Sims T., MD Botros G., MD/.../ Уменьшение выраженности симптомов на 75%** /.../ ** HIFEM Technology Can Improve Qualiti of Incontinent Patients Samuels J. MD Guerette N., MD/.../»/.../», размещенная в рекламном-информационном журнале «Мой Дом Воронеж» март - апрель 2021 (далее – рассматриваемая реклама), признана ненадлежащей.

Решением от 12.05.2021 года № 036/05/24-339/2021 установлено следующее.

Воронежским УФАС России установлено распространение в рекламном-информационном журнале «Мой Дом Воронеж» март - апрель 2021 рекламы следующего содержания: «/.../ «Клиника БЕВЗ» первой в Воронеже представляет уникальную эффективную методику лечения проблем у женщин и мужчин – медицинское кресло BTL Emsella /.../ На сегодняшний день новейшая запатентованная технология EMSELLA является самым продуктивным и комфортным способом восстановления интимного здоровья/.../ уровень удовлетворенности пациентов 95%*/.../ *HIFEM Technology Can Improve Qualiti of Incontinent Patients. Berenholz J. MD, Sims T., MD Botros G., MD/.../ Уменьшение выраженности симптомов на 75%** /.../ ** HIFEM Technology Can Improve Qualiti of Incontinent Patients Samuels J. MD Guerette N., MD/.../».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама - 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 соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация в соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию или поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке (далее – рассматриваемая реклама).

Объектом рекламирования в указанной рекламе являются «Клиника БЕВЗ» и медицинское кресло BTL Emsella.

13.04.2021 года в отношении ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» вынесено определение о возбуждении дела № 036/05/5-339/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 14 часов 30 минут (мск) 05.05.2021 года.

Уведомлением от 26.04.2021 исх. № 03-16/2717 рассмотрение дела перенесено на 11.05.2021 в 14.30.

12.04.2021 года ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» были предоставлены документы (вх. № 01-11/1402 от 22.04.2021). В письменном объяснении <...> ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» <...> сообщила следующее: «/.../ Настоящим представляем так же перевод на русский язык выражений: HIFEM Technology Can Improve Qualiti of Incontinent Patients. Berenholz J. MD, Sims T., MD Botros G., MD/.../ Уменьшение выраженности симптомов на 75%**» - «Технология HIFEM может улучшить качество жизни пациентов с недержанием. Беренхольц Дж. Доктор медицины, Симс Т. Доктор медицины, Ботрос Г. доктор медицины /.../ Уменьшение выраженности симптомов на 75 %**/.../ ** HIFEM Technology Can Improve Qualiti of Incontinent Patients Samuels J. MD Guerette N., MD - Технология HIFEM может улучшить качество жизни пациентов с недержанием Сэмюэлс Дж. Доктор медицины, Геретт Н. доктор медицины /.../ ООО «Клиника БЕВЗ» вину в совершении правонарушения признает, впредь ориентированно на неукоснительное исполнение норм законодательства РФ о рекламе/.../». На заседании Комиссии представители ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» <...>, <...> поддержали доводы, изложенные в объяснениях.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006, товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «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 соответствии с частью 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 2012г. №58 о некоторых вопросах практики применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего. 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 «самый», «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 ФЗ «О рекламе»).

В рассматриваемой рекламе для характеристики объектов рекламирования использованы слова «самым» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и которое имеет объективное подтверждение, таким образом, рассматриваемая реклама содержит нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускаются использование иностранных слов и выражений, которые могут привести к искажению смысла информации.

Согласно части 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования законодательства о государственном языке Российской Федерации, законодательства об авторском праве и смежных правах.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 3 Федерального закона от 01.06.2005 N 53-ФЗ «О государственном языке в Российской Федерации» (далее - Закон о государственном языке в РФ) государственный язык Российской Федерации (русский язык) подлежит обязательному использованию в рекламе.

В части 2 статьи 3 Закона о государственном языке в РФ указан порядок использования в рекламе текстов на иностранном языке. В силу данной нормы, в рекламе допускается использование иностранных слов и выражений, если одновременно в рекламе присутствует их идентичный перевод на русский язык. При этом перевод должен в полной мере отражать смысловое содержание текста на иностранном языке, а также должен быть выполнен в той же манере, что и текст на иностранном языке.

Рекламная информация, распространяемая в рекламном-информационном журнале «Мой Дом Воронеж» март - апрель 2021 не содержит перевода на русский язык следующих выражений: *HIFEM Technology Can Improve Qualiti of Incontinent Patients. Berenholz J. MD, Sims T., MD Botros G., MD/.../ ** HIFEM Technology Can Improve Qualiti of Incontinent Patients Samuels J. MD Guerette N., MD/.../».

Таким образом, отсутствие перевода иностранных слов и выражений на русский язык может привести к неполному уяснению смысла выражений, поскольку потребителями рекламной информации выступают все граждане, как обладающие знаниями иностранных языков, так и не обладающие знаниями, следовательно, для последних информация будет искаженной.

В нарушение пункта 1 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в указанной рекламе отсутствует перевод иностранных слов на русский язык.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространялась с нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5, пункта 1 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Воронежским УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой

рекламы является ООО «КЛИНИКА БЕВЗ», так как указанное Общество осуществляет деятельность в медицинском центре «БЕВЗ CLINIC».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, в том числе пункта 1 части 3 статьи 5 и пункта 1 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

На основании статьи 2.4. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Материалами дела установлено, что в период распространения ненадлежащей рекламы, <...> ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» являлась/является <...> (Решение от 18.07.2019 года).

Также установлено, что <...> ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» <...> выполняла/выполняет в ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции.

Тем самым, должностное лицо - <...> ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» <...> в марте – апреле 2021 (согласно рекламно-информационному журналу «Мой Дом Воронеж»), совершила административное правонарушение, связанное с ненадлежащим исполнением организационно-распорядительных и административно-хозяйственных функций, а именно осуществил ненадлежащий контроль за распространением вышеуказанной ненадлежащей рекламы.

Ответственность за указанное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодавцем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 указанной статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Место совершения правонарушения: г. Воронеж, рекламно-информационный журнал «Мой Дом Воронеж» март - апрель 2021.

Время совершения правонарушения: март - апрель 2021.

Таким образом, <...> ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» <...>, являясь должностным лицом указанного Общества в марте - апреле 2021 (согласно рекламно-информационному журналу «Мой Дом Воронеж»), в г. Воронеже совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

07.06.2021 года в отношении должностного лица – <...> ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» <...>, составлен протокол № 036/04/14.3-207/2021 об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Определением от 07.06.2021 года № 036/04/14.3-207/2021 рассмотрение дела назначено на 11 часов 30 минут (мск) «11» июня 2021 года.

11.06.2021 года Представитель ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» по доверенности <...> озвучила позицию ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» (объяснение по делу от 10.06.2021 вх. № 01-11/1940), в соответствии с которой ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» признается факт нарушения законодательства о рекламе и Общество просит административное наказание заменить на предупреждение.

<...> ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» <...> имела возможность для соблюдения законодательства РФ о рекламе, поскольку 11 июня 2021 года в ходе рассмотрения настоящего дела не установлены факты, а в материалах административного дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что им были приняты все зависящие от него меры, направленные на недопущение совершения вменяемого административного правонарушения.

Обстоятельств исключающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 3 статьи 5, пунктом 1 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе», статьями 4.1, 4.1.1., 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – <...> ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к должностному лицу – <...> ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» <...> меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей.

3. Направить копию настоящего постановления должностному лицу – <...> ООО «КЛИНИКА БЕВЗ» <...>.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 указанного Кодекса.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства РФ о рекламе, зачисляются в Федеральный бюджет по следующим реквизитам:

Получатель: УФК по Воронежской области (Воронежское УФАС России).
ИНН: 3664022568
КПП: 366601001
Р/с: 031006430000000013100
Кор/с: 40102810945370000023
БИК ТОФК: 012007084
КБК: 1611 160 114 101 000 3140
ОКТМО: 20701000
УИН: 16100500000000995063

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 КоАП РФ.