

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 182

о назначении административного наказания по делу № 176-АДМ

об административном правонарушении

04.07.2018 г.

г. Курган

Заместитель руководителя-начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области Белова А.В., рассмотрев на основании статьи 23.48 Кодекса об административных правонарушениях РФ (далее - КоАП РФ) и в порядке, установленном статьей 29.7 КоАП РФ, протокол № 176 об административном правонарушении от 26.06.2018 г. и материалы дела № 176-АДМ об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Мэрилин студия» (ИНН 4501186441 ОГРН 1134501004440,640026, Курганская область, г. Курган, ул. Карельцева, 101-81, дата регистрации в качестве юридического лица: 08.07.2013 г.) (далее также – ООО «Мэрилин студия»), в присутствии П. О.А., Т. А.У. (доверенность от 13.03.2018 г.),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 28.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении № 176-АДМ возбуждено 26.06.2018 года.

Согласно части 1 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении № 176-АДМ явилось решение по делу № Р-7/2018 от 24.05.2018 г.

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо Курганского УФАС России приходит к следующим выводам относительно подлежащих согласно статье 26.1 КоАП РФ выяснению обстоятельств.

Из имеющихся материалов дела усматривается состав административного правонарушения:

По результатам рассмотрения дела № Р-7/2018 Комиссия Курганского УФАС России признала ненадлежащей рекламу,

размещенную ООО «Мэрилин студия» на сайте *.ru в разделах: «Косметология», «Эстетическая косметология», «Уходовые процедуры», «Пилинг лица», «Инъекционная косметология», «Биоревитализация», «Пирсинг», «Аппаратная косметология», «Элос-омоложение», «MATRIX RF», «RF омоложение», «Джет пил», «Миостимуляция», «Карбокситерапия», «Микродермабразия», «LIFT 6», «Оксимезотерапия», «Биостимуляция», «Микротоки», «Лазер СО2», «Контурная пластика», «Инъекционная пластика», «Лечение гипергидролиза», «Контурная пластика», «Офисная липосакция», «Биоревитализация», «Нитевой лифтинг», «Массаж», «Классический массаж», «Лечебный массаж», «Экзотический массаж», поскольку в ней нарушена часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Из материалов дела № Р-7/2018 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе следует:

19 декабря 2017 года в Курганское УФАС России поступило заявление М. И.Г. (вх. N 7865 от 19.12.2017 г.) (далее по тексту – Заявитель).

Заявитель сообщила о том, что студией красоты и косметологии MARILYN нарушено законодательство Российской Федерации о рекламе, а именно: на сайте marilyn45.ru в разделе «Инъекционная пластика» употребляются слова «лучшие косметологи в городе». По мнению Заявителя, данная реклама является недостоверной, так как данное утверждение является бездоказательным, вводит в заблуждение пациентов (потребителей).

Курганским УФАС России установлено следующее.

Под обозначением студии красоты и косметологии MARILYN осуществляет деятельность ООО «Мэрилин студия» (ИНН 4501186441 ОГРН 1134501004440,640026, Курганская область, г. Курган, ул. Карельцева, 101-81). Генеральным директором ООО «Мэрилин студия» является П. О. А.

Комиссией Курганского УФАС России установлено, что на сайте ООО «Мэрилин студия» размещена реклама медицинских услуг, которая не соответствует части 7 статьи 24 Закона о рекламе, а именно: не содержит предупреждений о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов в следующих разделах: «Косметология», «Эстетическая косметология», «Уходовые процедуры», «Пилинг лица», «Инъекционная

косметология», «Пирсинг», «Аппаратная косметология», «Контурная пластика», «LIFT б», «Инъекционная пластика», «Лечение гипергидролиза», «Контурная пластика», «Офисная липосакция», «Массаж».

На сайте ООО «Мэрилин студия» размещена реклама, которая не соответствует части 7 статьи 24 Закона о рекламе, а именно: не содержит указания на необходимость ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов в следующих разделах: «Косметология», «Эстетическая косметология», «Уходовые процедуры», «Инъекционная косметология», «Биоревитализация», «Пирсинг», «Аппаратная косметология», «Элос-омоложение», «MATRIX RF», «RF омоложение», «Джет пил», «Миостимуляция», «Карбокситерапия», «Микродермабразия», «LIFT б», «Оксимезотерапия», «Биостимуляция», «Микротоки», «Лазер CO2», «Контурная пластика», «Инъекционная пластика», «Лечение гипергидролиза», «Офисная липосакция», «Биоревитализация», «Нитевой лифтинг», «Массаж», «Классический массаж», «Лечебный массаж», «Экзотический массаж».

П. О.А. в ответ на запрос Курганского УФАС России сообщила, что она является собственником сайта *.ru, который был приобретен ею вместе со студией красоты и косметологии MERILYN в 2013 году. Попова О.А. также пояснила, что ООО «Мэрилин студия» оказывает лицензированные виды деятельности по адресу: г. Курган, ул. Гоголя, 55.

Согласно сведениям с сайта Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения, Департаментом здравоохранения Курганской области ООО «Мэрилин студия» 02.04.2015 г. выдана лицензия N ЛО-45-01-001392 согласно которым Общество оказывает следующие услуги: при оказании, в том числе доврачебной, врачебной и специализированной, медико-санитарной помощи организуются и выполняются следующие работы (услуги): при оказании первичной доврачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: медицинскому массажу, сестринскому делу в косметологии; при оказании первичной врачебной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: организации здравоохранения и общественному здоровью; при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях: по косметологии. Место действия лицензии: 640000, Курганская область, г. Курган, ул. Гоголя, 55/IV.

Соответственно, хозяйственную деятельность по оказанию услуг, указанных на сайте *.ru осуществляет ООО «Мэрилин студия».

П. О.А. подтверждает размещение рассматриваемой информации на сайте *.ru.

Курганским УФАС России установлено, что рекламная информация, размещенная в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: marilyn45.ru нарушает часть 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Закон о рекламе) в силу следующего.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона 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.

Объектом рекламирования в данном случае являются услуги косметологов ООО «Мэрилин студия».

Таким образом, рассматриваемая информация представляет собой рекламу.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 N 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Статья 3 Закона о рекламе содержит определения понятий «рекламодатель», «рекламораспространитель».

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, ООО «Мэрилин студия» является рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Согласно части 7 статьи 24 Закона 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 соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 N 291 косметология относится к перечню работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность. Приказом Минздрава России от 13.10.2017 N 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена номенклатура медицинских услуг, согласно которой косметология является медицинской услугой.

Отсутствие в рекламе, отображенной в вышеуказанных разделах, размещенной на сайте ООО «Мэрилин студия», предупреждений о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов является нарушением части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

ООО «Мэрилин студия» не признает нарушение части 7 статьи 24 Закона о рекламе, ссылаясь на письмо ФАС России от 28 августа 2015 г. N АК/45828/15 «О рекламе в сети «Интернет» так как, полагает, что информация, размещенная на сайте *.ru не является рекламой.

Данный довод является несостоятельным, так как размещенная на сайте ООО «Мэрилин студия» информация направлена не столько на информирование потребителя об услугах ООО «Мэрилин студия», сколько на привлечение внимания к конкретной услуге и ее выделении среди однородных услуг.

Кроме того, ООО «Мэрилин студия» пояснило, что определяющим признаком рекламы является ее платность, а Общество не оплачивало кому-либо денежных средств на размещение рассматриваемой информации.

Заявленный довод ООО «Мэрилин студия» подлежит отклонению в силу следующего.

Закон о рекламе в определении понятия «реклама» не содержит указания на такой признак как платность. Следовательно, для признания информации в качестве рекламы нет необходимости установления фактов возмездности предоставления услуг по распространению такой информации.

Таким образом, ООО «Мэрилин студия» нарушена часть 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей (пункт 4 статьи 3 Закона о рекламе).

В материалах дела N Р-7/2018 содержатся акты осмотра интернет-сайта ООО «Мэрилин студия» от 25.12.2017 г., от 19.02.2018 г., от 18.04.2018 г., принт-скрины страниц сайта, которыми зафиксирован факт распространения рассматриваемой рекламы.

В силу части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 Закона о рекламе, несет рекламоделец.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 1 статьи 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II КоАП РФ.

Частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за 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 в виде административного штрафа на юридических лиц в размере - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения норм и правил, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «Мэрилин студия» имело реальную возможность для

исполнения обязательств, предусмотренных законодательством Российской Федерации о рекламе, однако не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Размещение ненадлежащей рекламы ООО «Мэрилин студия» на сайте *.ru в разделах: «Косметология», «Эстетическая косметология», «Уходовые процедуры», «Пилинг лица», «Инъекционная косметология», «Биоревитализация», «Пирсинг», «Аппаратная косметология», «Элос-омоложение», «MATRIX RF», «RF омоложение», «Джет пил», «Миостимуляция», «Карбокситерапия», «Микродермабразия», «LIFT 6», «Оксимезотерапия», «Биостимуляция», «Микротоки», «Лазер CO2», «Контурная пластика», «Инъекционная пластика», «Лечение гипергидролиза», «Контурная пластика», «Офисная липосакция», «Боревитализация», «Нитевой лифтинг», «Массаж», «Классический массаж», «Лечебный массаж», «Экзотический массаж», образует событие административного правонарушения части 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Субъектом правонарушения является юридическое лицо: ООО «Мэрилин студия» (ИНН 4501186441 ОГРН 1134501004440,640026, Курганская область, г. Курган, ул. Карельцева, 101-81, дата регистрации в качестве юридического лица: 08.07.2013 г.).

Место совершения административного правонарушения: г. Курган.

Время совершения административного правонарушения: декабрь 2017 года.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении в отношении ООО «Мэрилин студия» не установлены (ст. 24.5 КоАП РФ).

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность (ст. 4.2. КоАП РФ) является исполнение предписания. Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (ст.4.3 КоАП РФ), не выявлено.

Основания для признания правонарушения малозначительным также отсутствуют.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

Частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ предусмотрено, что 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.

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 04.07.2018 г. ООО «Мэрилин студия» включено в указанный реестр с 01.08.2016 г., категория субъекта - микропредприятие.

Руководствуясь статьями 2.1, 2.10, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 5 ст. 14.3, 23.48, 26.1 26.11, 28.1, 29.7 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать юридическое лицо ООО «Мэрилин студия» (ИНН 4501186441 ОГРН 1134501004440, 640026, Курганская область, г. Курган, ул. Карельцева, 101-81, дата регистрации в качестве юридического лица: 08.07.2013 г.) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наказание ООО «Мэрилин студия» в виде административного штрафа в соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ заменить на предупреждение.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и части 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения

копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.