

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области <...> (далее по тексту – Должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 056/04/14.3-1686/2019 возбужденного в отношении ООО «Жемчужина» (ИНН 5609062475, ОГРН 1075658005763, адрес: 460035, г.Оренбург, ул. 70 лет ВЛКСМ, д.14) по факту нарушения требований части 7 статьи 24 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 (далее – Закон о рекламе, ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие ООО «Жемчужина», юридическим лицом заявлено ходатайство о рассмотрении дела №056/04/14.3-1473/2019 в её отсутствие вх. №10537 от 26.11.2019г.),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Руководствуясь положениями части 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении № 056/04/14.3-1686/2019 в отношении ООО «Жемчужина» рассматривается в отсутствие юридического лица.

Проанализировав материалы дела № 056/04/14.3-1686/2019 должностное лицо установило, 16 октября 2019 года сотрудниками Оренбургского УФАС России проведена проверка рекламы, размещенной и распространяемой на территории города Оренбурга, на предмет соответствия требованиям, установленным законодательством РФ о рекламе.

Должностным лицом установлено, что по адресу: г.Оренбург, ул. 70 лет ВЛКСМ, д.14, на фасаде здания располагается информационное табло с текстом: «СТОМАТОЛОГИЯ/ «Жемчужина на МЖК»/на

подготовку к протезированию, в нашей клинике, скидка 10%/ профессиональное отбеливание ВСЕГО 5000 рублей, вместо 6000 рублей/ Бесплатная консультация/ УЛЬТРАЗВУКОВАЯ ЧИСТКА 750 руб.- зона улыбки, 1499 руб.- вся полость рта/ скидка выходного дня- 10%/лечение воспаления десен и плазмолифтинг», данная информация распространяется посредством «бегущей строки».

Решением по комиссионному делу №056/04/14.3-1686/2019 установлено что вышеуказанная информация, подпадает под понятие рекламы соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о рекламе. Следовательно требования Закона о рекламе распространяются на данную рекламную информацию.

Исходя из пункта 2 статьи 3, объектом рекламирования в данном случае являются стоматологические услуги.

Анализ представленных материалов и действующего законодательства показал следующее.

В соответствии с номенклатурой медицинских услуг, (утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13.10.2017 №804н, действует с 01.01.2018г.) услуга- «отбеливание зубов», является медицинской услугой.

Установлено, что медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение (Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации").

Следовательно, рассматриваемая реклама является рекламой медицинских услуг.

В соответствии с частью 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 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). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Рекламодатель 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 предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

Материалами комиссионного дела № 056/05/24-1456/2019 установлено, что в рассматриваемой рекламе отсутствует предупреждение о противопоказании рекламируемой медицинской услуги и необходимости получения консультации специалистов.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 7 статьи 24 закона несет рекламодатель и рекламораспространитель.

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств ([ч. 5 ст. 3](#) Закон «О рекламе»).

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств ([ч. 7 ст. 3](#) Закон "О рекламе").

Комиссионным решением №056/05/24-1456/2019 установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем является - ООО «Жемчужина» (ИНН: 5609062475).

Должностным лицом установлено, что рекламируемые услуги проводятся в исключительно в пределах клиники и, следовательно, рамках процедуры клиентам оказывают консультацию специалисты клиники «Жемчужина».

Комиссионным решением установлено, что обязанности |

ответственность за размещение информации рекламного характера на электронном табло, в печатной (полиграфической) и медийной рекламе возложены на <...> приказом №53 от 17.12.2018г.

Установлено, что текстовая информация: «СТОМАТОЛОГИЯ/ «Жемчужина на МЖК»/на подготовку к протезированию, в нашей клинике, скидки 10%/ профессиональное отбеливание ВСЕГО 5000 рублей, вместо 600 рублей/ Бесплатная консультация/ УЛЬТРАЗВУКОВАЯ ЧИСТКА 750 руб зона улыбки, 1499 руб.- вся полость рта/ скидка выходного дня 10%/лечение воспаления десен и плазмолифтинг», посредством бегущей строки на информационном табло была скорректирована в части добавления информации о имеющихся противопоказаниях.

Должностным лицом установлено, что Общество изготавливает таблички с информацией о имеющихся противопоказаниях и необходимости проконсультироваться со специалистом, которая будет размещается на постоянной основе под электронным табло.

Материалами комиссионного дела №056/5/24-1456/2019 установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем является - ООО «Жемчужина» (ИНН: 5609062475; ОГРН: 1075658005763; адрес: 460052, г. Оренбург, ул. 70 лет ВЛКСМ, д. 14).

Ввиду того, что на момент принятия решения, в спорную рекламу внесены изменения в части добавления требований о имеющихся противопоказаниях, у Комиссии отсутствуют правовые основания для выдачи предписания юридическому лицу ООО «Жемчужина».

Проанализировав материалы дела, Должностное лицо признало их достаточными для возбуждения административного дела в отношении ИП ООО «Жемчужина» по факту нарушения части 1 статьи 14.3 КоАП РФ за нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе.

На рассмотрение дела об административном правонарушении № 056/04/14.3-1686/2019 ООО «Жемчужина» не явилась, Обществом заявлено ходатайство о рассмотрении административного дела в ее отсутствии.

В соответствии с ч.1 ст.1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно ч. 2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его

совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Согласно части 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ООО «Жемчужина», признается виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, поскольку у нее имелась возможность для соблюдения требований, установленных пунктом 3 частью 3 статьи 5 Закона о рекламе, но индивидуальным предпринимателем, не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (доказательства обратного не представлены). Объективные обстоятельства, делающие невозможным соблюдение установленных законом запретов, не установлены.

Материалами Комиссионного дела № 056/04/14.3-1473/2019 подтверждается факт нарушения требований, установленных частью 7 статьи 24 Закона о рекламе (ответственность за нарушение данной нормы установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ).

Таким образом, в действиях ООО «Жемчужина» присутствует состав правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Должностным лицом установлено, что местом совершения административного правонарушения является – г.Оренбург, ул. 70 лет ВЛКСМ, д.14.

Время совершения административного правонарушения – 16 октября 2019 года.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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 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 3.4 КоАП РФ установлено, что 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.

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 (часть 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ).

Должностным лицом установлено, что ООО «Жемчужина» включена в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, категория – микропредприятие (сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 25.11.2019 года ЮЭ9965-19-7251608).

Административное правонарушение, предусмотренное частью 1 ст. 14.3 КоАП РФ ООО «Жемчужина» совершено впервые. Со стороны ООО «Жемчужина» отсутствует причинение вреда или возникновение

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 отсутствует имущественный ущерб.

На основании изложенного, а также учитывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, Должностное лицо считает, что замена административного штрафа, предусмотренного частью 1 ст. 14.3 КоАП РФ на предупреждение будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, Должностное лицо приходит к выводу о том, что правонарушение, за которое ООО «Жемчужина» привлечено Оренбургским УФАС России к административной ответственности в виде предупреждения на основании статьи 4.1.1 КоАП РФ, не может быть признано малозначительным, в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ, исходя из следующего.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных отношений.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии 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.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. В свою очередь угроза охраняемым общественным отношениям подразумевает не фактическое причинение вреда в результате противоправных действий, а возможность (угрозу) его причинения.

Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, имеет формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий.

Руководствуясь статьей 33 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), на основании части 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Жемчужина» (ИНН 5609062475, ОГРН 1075658005763, адрес: 460035, г.Оренбург, ул. 70 лет ВЛКСМ, д.14) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ за нарушение требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

2. На основании положений статьи 4.1.1 КоАП РФ административный штраф, предусмотренный ч.1 с. 14.3 КоАП РФ, заменить на предупреждение.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном ст.30.1, 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.