

.....

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 023/04/14.3-2539/2023

30 мая 2023 г. г. Краснодар

И.о. заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) Ошхунов Тимур Хусенович, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.3-2539/2023, возбужденного в отношении ООО «СОМАКС» (юридический адрес:) протоколом Краснодарского УФАС России от 17.05.2023 г. об административном правонарушении по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ по факту распространения 06.09.2022 г. в эфире радиоканала «Европа Плюс Каневская» рекламы содержания:

«Восстановление организма, снятие болевых синдромов, коррекция фигуры в медицинском центре «.....». Все виды массажа: классический, лечебный, мануальный, спортивный, детский, лимфодренажный, скульптурный, омолаживающий, постизометрический, гипертермальный, неврологический, а также кинезиотейпирование. Ждём вас ежедневно по записи. Номер в ватсап:» (время выхода в эфир: 09:37:50; 11:22:49; 14:25:17; 15:37:55; 19:22:50);

«УЗИ, дерматовенеролог, врач-косметолог, педиатр, флеболог, а также дневной стационар и прививочный кабинет в медицинском центре «.....» (время выхода в эфир 10:38:56; 12:35:36; 18:22:14);

«Медицинский центр «.....» ведёт приём специалистов узкого и общего профиля: травматолог-ортопед, ЛОР, невролог, детский невролог, терапевт-кардиолог, гинеколог, уролог. Ждём вас ежедневно по записи. Номер в ватсап:» (время выхода в эфир 12:20:29; 17:22:19), в отсутствие сопровождения предупреждениями о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-Федерального закона «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), руководствуясь п. 1 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ,

в отсутствие законного представителя юридического лица, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.3-2539/2023 - ООО "СОМАКС",

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления Управления Роскомнадзора по Южному федеральному округу (вх. № 17056/22 от 19.09.2022 г.) Краснодарским УФАС России установлен факт

распространения 06.09.2022 г. в эфире радиоканала «Европа Плюс Каневская» рекламы содержания:

«Восстановление организма, снятие болевых синдромов, коррекция фигуры в медицинском центре «.....». Все виды массажа: классический, лечебный, мануальный, спортивный, детский, лимфодренажный, скульптурный, омолаживающий, постизометрический, гипертермальный, неврологический, а также кинезиотейпирование. Ждём вас ежедневно по записи. Номер в ватсап:» (время выхода в эфир: 09:37:50; 11:22:49; 14:25:17; 15:37:55; 19:22:50);

«УЗИ, дерматовенеролог, врач-косметолог, педиатр, флеболог, а также дневной стационар и прививочный кабинет в медицинском центре «.....». Записывайтесь по номеру в ватсап:» (время выхода в эфир 10:38:56; 12:35:36; 18:22:14);

«Медицинский центр «.....» ведёт приём специалистов узкого и общего профиля: травматолог-ортопед, ЛОР, невролог, детский невролог, терапевт-кардиолог, гинеколог, уролог. Ждём вас ежедневно по записи. Номер в ватсап:» (время выхода в эфир 12:20:29; 17:22:19), в отсутствие сопровождения предупреждениями о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/05/24-5437/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО "Каневская телевизионная студия".

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 13.02.2023 г. (в полном объеме 17.02.2023 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей.

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

К заявлению, в качестве подтверждения, была приложена запись эфира радиоканала «.....» от 06.09.2022 г. на материальном носителе (в деле).

В результате анализа Записи эфира установлено, что в эфире данного СМИ распространяется реклама медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, содержания:

«Восстановление организма, снятие болевых синдромов, коррекция фигуры в медицинском центре «.....». Все виды массажа: классический, лечебный, мануальный, спортивный, детский, лимфодренажный, скульптурный, омолаживающий, постизометрический, гипертермальный, неврологический, а также кинезиотейпирование. Ждём вас ежедневно по записи. Номер в ватсап:» (время выхода в эфир: 09:37:50; 11:22:49; 14:25:17; 15:37:55; 19:22:50);

«УЗИ, дерматовенеролог, врач-косметолог, педиатр, флеболог, а также дневной стационар и прививочный кабинет в медицинском центре «.....». Записывайтесь по номеру в ватсап:» (время выхода в эфир 10:38:56; 12:35:36; 18:22:14);

«Медицинский центр «Сонэкс» ведёт приём специалистов узкого и общего профиля: травматолог-ортопед, ЛОР, невролог, детский невролог, терапевт-кардиолог, гинеколог, уролог. Ждём вас ежедневно по записи. Номер в ватсап:» (время выхода в эфир 12:20:29; 17:22:19), в отсутствие предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Реклама, вышеуказанного содержания полностью соответствует законодательному определению понятия "реклама", закреплённому в ст. 3 Федерального закона "О рекламе", является публичной, адресована неопределённому кругу лиц и направлена на привлечение внимания неопределённого круга лиц к медицинским услугам: Медицинского центра «Сонэкс», а также способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

В соответствии с ч. 7 ст. 24 Федерального 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.

Таким образом, реклама медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов и быть продолжительностью не менее, чем три секунды.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона "О рекламе", ненадлежащая реклама - реклама, соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно свидетельству о регистрации СМИ радиоканала «Европа Плюс Каневская» (серия Эл г.), приложенному к заявлению Управления Роскомнадзора по Южному федеральному округу, учредителем радиоканала «.....» является ООО «Каневская телевизионная студия» (.....). Примерная тематика и (или) специализация радиоканала: информационная (новости), музыкальная, реклама в соответствии с законодательством РФ о рекламе.

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «Каневская телевизионная студия» (.....).

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского ФАС России было возбуждено дело № 023/05/24-5437/2022 от 15.11.2022г. в отношении ООО «СОМАКС» и ООО «Каневская телевизионная студия».

На рассмотрение дела № 023/05/24-5437/2022, назначенного на 15.12.2022г. были представлены письменные пояснения ООО «Каневская телевизионная студия» (вх. № 28012-ЭП/22 от 09.12.2022г., вх. № 28574-ЭП/22 от 14.12.2022г.), из которых следует, что:

- 06.09.2022г. в эфире радиоканала «.....» после трансляции рекламы медицинского центра «..» предупреждение «о необходимости получения консультации специалистов» не прозвучало по причине технического сбоя в компьютере, формирующем рекламные блоки;

- неисправность была устранена, в настоящее время реклама медицинского центра «.....» сопровождается пометкой «о наличии противопоказаний к использованию медицинскими услугами или получению консультаций специалистами»;

- рекламодателем рекламы медицинского центра «.....» является – ООО «СОМАКС» (юридический адрес:).

На основании изложенного, в действиях рекламодателя ООО

«Каневская телевизионная студия» (.....) и рекламодателя ООО «Сомакс» (.....) при распространении в эфире СМИ радиоканала «.....» 06.09.2022 г., вышеуказанной рекламы усматривались признаки нарушения требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

В отношении ООО «Каневская телевизионная студия» антимонопольным органом возбуждено отдельное административное производство.

В связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств по делу, рассмотрение дела было продлено до 15.02.2023 г.

Определением об отложении рассмотрения дела (исх. № 19706/22 от 16.12.2022 г.), у ООО «СОМАКС» были запрошены надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов:

- все договоры, заключенные с рекламораспространителями на распространение вышеуказанных реклам;

- письменные объяснения по существу предъявляемых претензий с приложением документального подтверждения доводов.

20.01.2023г. в 11 часов 00 минут представитель ООО «СОМАКС» не явился, документы, запрошенные определением об отложении рассмотрения дела, не представил, в связи с чем дело было отложено на 13.02.2023г. в 11:00.

ООО «Каневская телевизионная студия» были представлены письменные объяснения (№4077-ЭП/23 от 08.02.2023г.) из которых следует, что:

- *«Нарушение, выразившееся в отсутствии после трансляции рекламы медицинского центра «.....» предупреждения о необходимости получения консультации специалиста, было оперативно устранено».*

В качестве доказательств приложено 4 аудиоролика рекламы услуг медицинского центра в сопровождении предупреждений о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов с предупреждением.

В соответствии с ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ 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.

Таким образом, действия рекламодателя ООО «СОМАКС», выразившиеся в распространении в эфире радиоканала «.....» ненадлежащей рекламы 06.09.2022 г., с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Краснодарское УФАС России направило в адрес ООО «СОМАКС» уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по ч. 5 ст. 14.3

КоАП РФ (исх. № ЛЛ/7243/23 от 21.03.2023 г.).

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором уведомление вручено адресату 28.03.2023г.

17.05.2023 г. Краснодарским УФАС России в отношении ООО «СОМАКС» был составлен протокол об административном правонарушении № 023/04/14.3-2539/2023, а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 023/04/14.3-2539/2023 от 17.05.2023 г., рассмотрение было назначено на 30.05.2023 г. в 11 часов 30 минут.

Указанные документы были направлены по адресу:

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором вручено адресату 27.05.2023 г.

Субъект административного правонарушения - ООО «СОМАКС».

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ООО «СОМАКС» требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Место совершения административного правонарушения – территория распространения СМИ радиоканала «.....» - Краснодарский край.

Время совершения административного правонарушения – 06.09.2022 г.

Краснодарское УФАС России в соответствии с письмом ФАС России (исх. № СП/72192/22 от 29.07.2022 г.) о вступлении в силу Федерального закона от 14.07.2022 № 290-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и статью 1 Федерального закона «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее — Закон № 290-ФЗ) сообщает следующее.

Внесенными изменениями правило о замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение за впервые совершенное правонарушение **распространено на всех субъектов административных правонарушений**, выявленных в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля.

Указанное право действует только при наличии **совокупности** следующих обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 и статьи 4.11 КоАП:

административное правонарушение совершено **впервые**, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, также административным правонарушением **не причинено 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, и **отсутствует** имущественный ущерб.

Обстоятельств, препятствующих применению описанной выше нормы антимонопольным органом не установлено.

При рассмотрении дела № 023/04/14.3-2539/2023 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 023/04/14.3-2539/2023 установлена возможность замены административного, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ на предупреждение, согласно ч. 3 ст. 3.4 (в связи со вступлением в силу Закона № 290-ФЗ).

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 5 статьи 14.3 и ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь **ООО «СОМАКС»** (.....) к административной ответственности по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней 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 постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

И.о. заместитель руководителя управления