

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.3-121/2021

об административном правонарушении

«09» февраля 2021г.

г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-121/2021, возбужденного протоколом от 26.01.2021 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» (далее - ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово», юридический адрес: 650993, г. Кемерово, ул. Красноармейская, 120, ИНН 4205222957, ОГРН 1114205023679, дата присвоения ОГРН 01.06.2011, КПП 420501001) за совершение нарушения требований пункта 7 статьи 7, части 3 статьи 21, части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частями 1, 5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

30.09.2020 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/24-595/2020 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» нарушившим требования пункта 7 статьи 7, части 3 статьи 21, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», при размещении рекламы в феврале 2020 на стенде в кабине пассажирского лифта в жилом многоквартирном доме по адресу г. Кемерово, ул. Свободы 23Б, следующего содержания:

1) «Пивоварня Келлерс напитки от производителя. Всегда свежие закуски. Пн-вс 10.00-20.00 76-57-27».

В силу части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

В соответствии с частью 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Поскольку объектом рекламирования является пивоварня «Келлерс», в которой в том числе реализуется пиво, то есть продавец алкогольных напитков, то специальные требования и ограничения, установленные статьей 21 ФЗ «О рекламе» в отношении рекламы алкогольной продукции, в силу положения части 4

статьи 2 ФЗ «О рекламе», распространяются также на рекламу самой пивоварни (продавца).

В данном случае в рекламе пивоварни «Келлерс», реализующего алкогольную продукцию (пиво), предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции отсутствует, что не соответствует требованиям части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

2) «Центр лазерной эпиляции «MJ Studio» Избавляем от нежелательных волос без боли и НАВСЕГДА 100% гарантия результата или вернем деньги...».

Из ответа ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» (исх. от 19.03.2020 № 46) следует, что данная реклама была размещена в соответствии с договором от 28.01.2020 № <...>, заключенного между ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» и ИП <...> для размещения в феврале 2020.

Медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно приложению, которые выполняются при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях. Требования к организации и выполнению указанных работ (услуг) в целях лицензирования устанавливаются Министерством здравоохранения Российской Федерации.

Медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях. При этом под медицинской помощью понимается комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг. Выполнение медицинских услуг осуществляется только медицинскими работниками.

Кроме того, приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг, представляющая собой перечень медицинских услуг. Перечень медицинских услуг разделен на два класса: «А» и «В», построенные по иерархическому принципу. Класс «А» включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний,

медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение. Класс «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. В соответствии с данным приказом вид деятельности «проведение эпиляции» (код А14.01.013) отнесен к медицинской деятельности.

В соответствии с пунктом 46 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99 – ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») подлежит лицензированию

Из ответа Управления лицензирования медико – фармацевтических видов деятельности Кузбасса (исх. от 06.03.2020 № 04-12/178) следует, что в Едином реестре лицензий по состоянию на 06.03.2020 отсутствуют сведения о наличии действующей лицензии на осуществление медицинской деятельности, выданной ИП <...>.

В рекламе указано на осуществление медицинского вида деятельности – проведение лазерной эпиляции без специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия) обязательно (обязательна).

Пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» установлено, что не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В соответствии с частью 7 статьи 24 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). 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.

В указанной рекламе отсутствует предупреждение, предусмотренное частью 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за

нарушение требований пункта 7 статьи 7, части 3 статьи 21, части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» лежит на рекламодателе.

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем в данном случае является ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово», выразившиеся в нарушении требований пункта 7 статьи 7, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 5 статьи 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.

Действия ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово», выразившиеся в нарушении требований части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой 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 юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» административного правонарушения: 01.02.2020 – 29.02.2020.

Место совершения ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» административного правонарушения: г. Кемерово, ул. Свободы, 23Б (на стенде в кабине пассажирского лифта).

19.10.2020 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении

на 18.11.2020 в 09 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» заказным письмом с уведомлением о вручении.

18.11.2020 на составление и подписание протокола об административном правонарушении законный представитель ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

19.11.2020 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении на 09.12.2020 в 08 часов 50 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» заказным письмом с уведомлением о вручении.

09.12.2020 на составление и подписание протокола об административном правонарушении законный представитель ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение – Кемерово» о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

09.12.2020 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 26.01.2021 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

26.01.2021 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-121/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

26.01.2021 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-121/2021 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 09.02.2021 в 10 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «ожидает адресата в месте вручения» имеется в материалах дела).

09.02.2021 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-121/2021 законный представитель ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Продюсерский центр «ПРОдвижение - Кемерово» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагает.

Руководствуясь статьями 29.1, 29.4, 29.6, 29.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Дело № 042/04/14.3-121/2021 отложить.

2. Назначить рассмотрение дела № 042/04/14.3-121/2021 на 26 февраля 2021г. на 11 часов 30 минут в каб. 307 (регистрация участников состоится в 11 часов 20 минут в каб. 316).

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Дополнительно сообщаем, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Кемеровское УФАС России просит Вас принять одно из следующих решений:

1) Направление ходатайства о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, Вам необходимо заранее (за 3 рабочих дня до заседания) заявить соответствующее ходатайство с указанием данных IT-специалиста Вашей организации (номер телефона, адрес электронной почты) и получить гиперссылку для подключения видеоконференцсвязи.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным ходатайством.

Обращаем Ваше внимание, с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации, дистанционный способ заседания Комиссии по рассмотрению дела является ПРИОРИТЕТНЫМ.

2) Обеспечение явки на рассмотрение дела в назначенную дату и время с учетом части 2 Распоряжения губернатора Кемеровской области - Кузбасса от 11.05.2020 года № 62-рг «О дополнительных мерах по противодействию распространению новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» гражданам, находящимся на территории Кемеровской области - Кузбасса, соблюдать масочный режим, соответственно в Кемеровское УФАС России будут допущены лица, имеющие защитные маски.

Кемеровское УФАС России рекомендует на рассмотрение дела направлять не более одного представителя с обеспечением его защитной маской и перчатками.

При себе иметь копию данного определения.

3) Направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения и направить по электронной почте: to42@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.