ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

24.11.2020 ДЕЛО № 073/04/14.3-536/2020

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области <...>., рассмотрев материалы дела о совершении **индивидуальным предпринимателем Я<...>кой <…>** (далее - *ИП Я<...>кая М.М.*), ОГРНИП <…>, ИНН <…>, родившейся <…>, правонарушения, предусмотренного **частями 1 и 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях** (далее также - *КоАП РФ*), в отсутствие ИП Я<...>кой М.М. (о месте и времени рассмотрения дела уведомлена надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 346/ог от 25.12.2019) о распространении в сети «Инстаграм» (http://instagram.com/bogynya73.ru/) рекламы косметологических услуг бьюти-студии «Богиня и косметика» («Богиня & kosmetik») с признаками нарушения законодательства о рекламе.

По указанному факту Ульяновским УФАС России определением от 14.02.2020 возбуждено дело № 073/05/5-88/2020 по признакам нарушения п.п. 1 и 4 ч. 2 ст. 5, п. 7 ст. 7 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*). К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечена ИП Я<...>кая М.М.

Решением Ульяновского УФАС России от 19.06.2020 (резолютивная часть решения объявлена 04.06.2020) по делу № 073/05/5-88/2020 реклама косметологических услуг бьюти-студии «Богиня & kosmetik», размещенная в сети «Инстаграм» (http://instagram.com/_ bogynya73), признана ненадлежащей, нарушающей требования п.п. 1 и 4 ч. 2 ст. 5, п. 7 ст. 7 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <..>. вынесено определение от 12.10.2020 о возбуждении в отношении ИП Я<...>кой М.М. дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-536/2020 по ч.ч. 1 и 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 10.11.2020 в 14 час. 00 мин. Определение от 12.10.2020 (исх. № 4644-05 от 12.10.2020) направлено ИП Я<...>кой М.М. по адресу места жительства (<…>) заказным письмом с уведомлением № 43206852551553 от

13.10.2020 разряда «Административное», которое адресатом не получено. Указанное заказное письмо 28.10.2020 возвращено в Ульяновское УФАС России в связи с истечением срока хранения в отделении почтовой связи.

Согласно ч. 1 ст. 20 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - *ГК РФ*) местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий.

В соответствии с п. «д» ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» сведения о месте жительства индивидуального предпринимателя в Российской Федерации содержатся в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей.

Согласно ст. 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

В соответствии с п. 63 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу п. 1 ст. 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю. С учетом положения п. 2 ст. 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. Гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по указанным адресам, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Согласно п. 24.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при решении арбитражным судом вопроса о том, имело ли место надлежащее извещение лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении, следует учитывать, что не могут считаться не

извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Таким образом, ИП Я<...>кая М.М. считается извещенной о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

По состоянию на 10.11.2020 ИП Я<...>кой М.М. в Ульяновское УФАС России документы, запрошенные определением от 12.10.2020 по делу № 073/04/14.3-536/2020, иные документы, в том числе ходатайства, не представлены.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя Ульяновского УФАС России Поповым К.Ю. в отношении ИП Я<...>кой М.М., в её отсутствие, составлен протокол об административном правонарушении № 190 от 10.11.2020 по ч.ч. 1 и 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола об административном правонарушении № 190 от 10.11.2020 и определение от 10.11.2020 о назначении рассмотрения дела № 073/04/14.3-536/2020 в Ульяновском УФАС России на 24.11.2020 в 14 час. 00 мин. (исх. № 5170-05 от 10.11.2020) направлены предпринимателю по адресу места жительства (<…>) заказным письмом с уведомлением № 43206853551538 от 11.11.2020 разряда «Административное», которое адресатом получено 16.11.2020.

ИП Я<...>кой М.М. в Ульяновское УФАС России представлены материалы по делу № 073/04/14.3-536/2020 (вх. № 8447 от 24.11.2020). Предприниматель сообщает, что нарушение законодательства о рекламе устранено, ею получена лицензия на осуществление медицинской деятельности № ЛО-73-01-002251 от 06.11.2020. Ранее к административной ответственности по ст. 14.3 КоАП РФ не привлекалась, является субъектом малого предпринимательства. ИП Я<...>кая М.М. просит при вынесении постановления ограничиться предупреждением.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 073/05/5-88/2020 и дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-536/2020 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 346/ог от 25.12.2019) о распространении в сети «Инстаграм» (http://instagram.com/bogynya73.ru/) рекламы косметологических услуг бьюти-студии «Богиня и косметика» («Богиня & kosmetik»). В частности, в заявлении сообщается, что бьюти-студия «Богиня & kosmetik» предлагает воспользоваться скидкой на процедуры: «ботулинотерапию» и «мезотерапию шеи и волос», «лазерную биоревитализацию» (макипорацию), «биоревитализацию препаратом Аквашайн», а также массаж шейно-воротниковой зоны, установку внутрикожных нитей. Услуги по биоревитализации, лазерная шлифовка кожи, ботулинотерапия, мезотерапия, массаж воротниковой зоны, установка внутрикожных нитей являются медицинскими услугами в соответствии с приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» (А11.01.013 - введение искусственных наполнителей в мягкие ткани с целью коррекции формы; А16.01.024 - дерматологический пилинг; А16.01.026 - внутрикожная контурная пластика; А21.01.003 - массаж шеи медицинский; А21.01.003.001 - массаж воротниковой области; В01.008.003 - прием (осмотр, консультация) врача-косметолога первичный

и т.д.). Информация об услугах бьюти-студии «Богиня и косметика» размещена также в социальной сети «ВКонтакте». При этом на указанных информационных ресурсах не содержится информации о лицензии на медицинскую деятельность. Указано, что владелец студии - доктор (врач-дерматолог, косметолог, терапевт) Я<...>кая М.М. Я<...>кая М.М. зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя (ОГРНИП 318732500027057), основным видом деятельности предпринимателя в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей указано предоставление услуг парикмахерскими и салонами красоты. Таким образом, реклама услуг бьюти-студии «Богиня и косметика» вводит потребителей в заблуждение относительно качества и потребительских свойств оказываемых косметологических услуг. К заявлению приложены принтскрины страниц с рекламой бьюти-студии «Богиня & kosmetik».

Специалистами Ульяновского УФАС России осуществлен осмотр страниц сайта: http://instagram.com/ bogynya 73.ru/ и https://vk.com/eco_bogynya.

На странице: http://instagram.com/bogynya 73.ru/ в описании профиля указано: «*bogynya 73.ru*», «*Бьюти-студия Богиня&kosmetik», Проект @dr/maryam_kocmetolog*», «*Центр Косметологии и Коррекции Фигуры»; С нами ты полюбишь ходить без Тонального Крема и в Купальнике»; запись mssg.me/beautystudiobogynya*».

На странице: http://instagram.com/bogynya 73.ru / размещены публикации (фотоснимки с текстовым описанием) по косметологическим услугам. Например, публикация «Ботулинотерапия?!» состоит из фотоснимка женского лица с надписью: «***Ботулино -терапия?!*** *безопасно Актуально всегда. Профилактика морщин. Будьте на страже!*» и следующего описания: «*Ботулинотерапия - процедура инъекционного введения ботулотоксина. Уколы этого вещества расслабляют мышцы, разглаживая таким образом морщины. Новых морщин в зоне введения препарата в период его действия не появляется.*

Показания к проведению ботулинотерапии:

Препараты на основе ботулотоксина типа А разглаживают морщины в любой зоне лица, но более эффективны на верхней трети.

Поэтому основные показания - это: морщины между бровями и на лбу - вертикальные и горизонтальные; складки на спинке носа; морщины вокруг глаз.

Другие показания: тяжи на шее; губоподбородочные морщины; мимические морщины в любой зоне лица; опущенные уголки губ; возрастные изменения области декольте; нечеткий овал лица; асимметрия лица; слишком широкие крылья носа и опущенный кончик; асимметрия бровей по высоте; гипергидроз.

Каждый препарат имеет свой перечень противопоказаний и рекомендаций по применению. Поэтому перед процедурой обязательно проверяются все противопоказания для вас. С заботой о Вас. Мы то, что вам нужно!».

Публикация «**Черная пятница 2019** Мега распродажа» имеет следующее описание: «*Мои любимые пациентки! Скоро чёрная пятница - я хочу Вас порадовать!*

По опыту, знаю, что за один день все не успеют и мы физически не успеем всех

принять, поэтому акция РАСПРОДАЖА будет действовать с 27 ноября по 30 ноября!

ЧЕРНАЯ ПЯТНИЦА обьявляется открытой! Скидки до 50%

✔ Прессотерапия -30%!

Припокупке абонемента 700р вместо 1000р.

✔ Фитобочка (детокс, оздоровление и омоложение организма) услуга доступна в Засвияжье - при покупке курса 500р за сеанс вместо 800р!

✔ Коллагенарий -50%! 500р вместо 1000р

✔ Неинвазивная карбокситерапия скидка 25% при покупке 5 сеансов. Обычная цена 2000р, ваша выгода 2500! SALE!

✔ Карбоновый пилинг (Итальянское «Чёрное золото») 2500р вместо 3500р

✔ Мышечная маска с эффектом ботокса 1500р вместо 2500р

✔ Скидка на всю косметику в наличии 20%!

✔ Испанский массаж 1200р вместо 1500 р. При покупке курса - Альгинатка в подарок!!!

✔ PBserum (Комплексное омоложение без уколов, коррекция шелушения за 1 сеанс) 2000р вместо 2500р

✔ Любая чистка со скидкой скидка 10%

✔ Микронидлинг (Дермапен, аппарат безиньекционого омоложения) 1500р вместо 2500р

✔ Ботулотоксин со скидкой 15%!

✔ Мезотерапия шеи 1750р вместо 2500р

✔ Мезотерапия волос от 1500р.

✔ Максипорация -50% 2500р вместо 5000р. (Безоперационная Подтяжка лица, мощный RF, Крио, Коллагенарий, Лазерная биоревитализация) услуга доступна только в филиале в Центре

✔ BB gloy 2000р вместо 2500р(процедура тональный крем на год)

✔ Долгожданная акция на губы!

ЮВИДЕРМ Ультра Смайл 5800 вместо 6800! Только 3 дня!

Спешите записаться!

Ждём ваши сообщения в директ и звонков

В Вайбере можем не ответить

Запись любым удобным способом:

Сообщение в direct

Новый город, пр-кт Туполева, 12

8 902 355 58 53

Засвияжье, ул. Генерала Мельникова, 6

8 987 688 31 15

Центр, 1-й переулок Мира, 2 (между отелем Hilton и Палладой)

8 902 355 55 86».

Публикация «Тибетский мышечный массаж» состоит из коллажа фотоснимков процессов оказания услуг и следующего описания: «*Тибетский Масляный Мышечный Массаж в Ульяновске, плюс Фитобочка! Скидки 40% в Засвияжье! Снятие Мышечных Блоков и болей в позвоночнике, очищение и полный релакс тела, наполнение силой и энергией. Позвольте себе погрузиться в атмосферу абсолютного расслабления.*

В программе «Мужские традиции» вас ожидает:

1)Распаривание в Фитобочке со специальными "суставными" травами

2)Знаменитый ТИБЕТСКИЙ Мышечный Масляный массаж -это целый ритуал, включающий в себя:

- диагностику;

- мышечный массаж и массаж сухожилий;

- проработку позвоночника и суставов;

- применение аромамасел;

- точечный массаж для открытия энергетических каналов.

3)Чайная пауза.

Продолжительность программы: до 2 часов

Только до 15 января !!!

Стоимость программы - 2500 р. вместо 4000р

Программу проводит единственный сертифицированный мастер в городе Ульяновске. Засвияжье, Ген. Мельникова, 6 - тел. 8 (987) 688-31-15».

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального 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; 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.

В данном случае, информация, размещённая на странице https://www.instagram.com/bogynya73/, является рекламой услуг, оказываемых ИП Я<...>кой М.М. под коммерческим обозначением «Бьюти-студия Богиня & kosmetik».

Согласно п. 7 ст. 7 Федерального закона «О рекламе» 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 п.п. 4 и 5 ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение; медицинское вмешательство - выполняемые медицинским работником и иным работником, имеющим право на осуществление медицинской деятельности, по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную направленность виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а также искусственное прерывание беременности.

Согласно п. 2 Порядка оказания медицинской помощи населению по профилю «косметология», утвержденного приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 18.04.2012 № 381н (далее также - *Порядок*), медицинская помощь по профилю «косметология» включает комплекс лечебно-диагностических и реабилитационных мероприятий, направленных на сохранение или восстановление структурной целостности и функциональной активности покровных тканей человеческого организма (кожи и ее придатков, подкожной жировой клетчатки и поверхностных мышц).

В соответствии с п. 3 Порядка оказание медицинской помощи по профилю «косметология» включает: диагностику и коррекцию врожденных и приобретенных морфофункциональных нарушений покровных тканей человеческого организма, в том числе возникающих вследствие травм и хирургических вмешательств, химиотерапевтического, лучевого и медикаментозного воздействия и перенесенных заболеваний; информирование населения о гигиенических рекомендациях по предупреждению заболеваний, профилактике преждевременного старения и инволюционной деградации кожи и ее придатков, подкожной жировой клетчатки и мышечного аппарата. Косметологические процедуры - мероприятия, применяемые с целью лечения и профилактики заболеваний, сопровождающихся косметическими дефектами, а также для предупреждения старения кожи и выпадения волос. В перечень косметологических процедур входит, среди прочего, и татуаж (перманентный макияж).

Согласно Номенклатуре медицинских услуг, утвержденной приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н, перечень медицинских услуг состоит из двух классов:

- разд. А состоит из медицинских услуг, представляющих собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение; включены такие косметологические услуги, как внутрикожная контурная пластика (код А16.01.026), контурная пластика лица (код А16.07.022), ультразвуковой пилинг (код А22.01.001.002);

- разд. В состоит из медицинских услуг, представляющих собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение; дерматовенерология и косметология включены в подраздел 008.

Медицинская помощь по профилю «Косметология» включает в себя комплекс лечебно-диагностических и реабилитационных мероприятий, направленных на сохранение или восстановление структурной целостности и функциональной активности покровных тканей человеческого организма (кожи и её придатков, подкожной жировой клетчатки и поверхностных мышц) (п. 2 Порядка оказания медицинской помощи по профилю «Косметология», утвержденного приказом Минздравсоцразвития России от 18.04.2012 № 381н).

В Положении о лицензировании медицинской деятельности, утвержденном постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 291, работы (услуги) по специальности «Косметология» включены в Перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность. Не относятся к медицинским услугам косметические процедуры, применяемые с целью личной гигиены и коррекции косметических недостатков средствами декоративной косметики (грим лица, макияж, окраска бровей и ресниц, коррекция формы бровей, наращивание и завивка ресниц, косметические маски, услуги по маникюру и педикюру).

Согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2)) код ОКВЭД 96.02.2 «Предоставление косметических услуг парикмахерскими и салонами красоты» включает предоставление косметических услуг парикмахерскими и салонами красоты: услуги СПА-ухода за телом, включая гигиенические, релаксирующие, эстетические методы с использованием косметических средств, природных и преформированных факторов.

В данном случае ИП Я<...>кая М.М. рекламирует косметологические услуги, которые относятся к медицинским услугам, на оказание которых требуется лицензия на осуществление медицинской деятельности.

У ИП Я<...>кой М.М. на момент распространения рекламной информации лицензия на осуществление медицинской деятельности отсутствовала, то есть реклама нарушает п. 7 ст. 7 Федерального закона «О рекламе».

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.

Реклама медицинских услуг, размещённая на странице: http://instagram.com/bogynya73/, не сопровождается предупредительной надписью о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, то есть нарушает ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, рекламная публикация от 02.10.2019 содержит следующую информацию: «*Только в моем кабинете есть разнообразные чистки с применением аппаратных методик (Уз, вакуум, уникальные комплексные атравматичные чистки)*», «*У меня трудятся самые замечательные и умелые косметологи, лично подбираю специалистов, которые постоянно обучаются новому, вместе со мной!*».

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно п. 1 ст. 14.3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе, сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов «лучший», «первый», «номер один», «самый», «только», «единственный», иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными.

В рассматриваемой рекламе содержатся утверждения: «*только в моем кабинете*

есть», «*самые замечательные и умелые косметологи*», создающие впечатление о превосходстве бьюти-студии «Богиня & kosmetik». Употребление слов «только», «самые», в отсутствие документального подтверждения достоверности указанного сравнения в части превосходства бьюти-студии «Богиня & kosmetik» над студиями конкурентов, искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его потребителями. Таким образом, реклама нарушает требования п.п. 1 и 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Решением Ульяновского УФАС России от 19.06.2020 (резолютивная часть решения объявлена 04.06.2020) по делу № 073/05/5-88/2020 реклама косметологических услуг бьюти-студии «Богиня & kosmetik», размещенная в сети «Инстаграм» (http://instagram.com/_ bogynya73), признана ненадлежащей, нарушающей требования п.п. 1 и 4 ч. 2 ст. 5, п. 7 ст. 7 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

ИП Я<...>кой М.М. выдано предписание № 4 от 19.06.2020 о прекращении нарушения законодательства о рекламе, которое предпринимателем исполнено.

Согласно ч.ч. 6 и 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 7 и ч. 7 ст. 24 указанного Федерального закона, несут рекламодатель и рекламораспространитель, а за нарушение ч. 2 ст. 5 закона - рекламодатель.

В соответствии с п.п. 5 и 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем и рекламораспространителем в данном случае является ИП Я<...>кая М.М.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ) 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 ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении в области законодательства Российской Федерации о рекламе не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

С учетом положений ч. 1 ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ИП Я<...>кой М.М. совершено административное правонарушение, предусмотренное ч.ч. 1 и 5 ст. 14.3 Кодекса:

1. Дата: период ноябрь - декабрь 2019 года.

2. Место: г. Ульяновск.

3.Событие административного правонарушения: размещение (распространение) рекламы медицинских (косметологических) услуг с нарушением п. 7 ст. 7 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы.

Кроме того, состав правонарушения, квалифицируемого по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении ИП Я<...>кой М.М. к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, являются оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, а также добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об

административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль (п.п. 4, 7 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ).

Обстоятельства, признаваемые отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП Я<...>кой М.М., несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, а также охраны здоровья граждан.

Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной 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. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ИП Я<...>кая М.М. 10.06.2018 включена в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие, что подтверждается сведениями из реестра от 24.11.2020 № ИЭ9965-20-4212287. Предприниматель ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекалась.

В соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. 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.

2. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 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.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Поскольку ИП Я<...>кая М.М. к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее не привлекалось, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм КоАП РФ, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **индивидуального предпринимателя Я<...>кой**, ОГРНИП <…>, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частями 1 и 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **индивидуальному предпринимателю Я<...>кой <…>**, ОГРНИП <…>, административное наказание в виде **предупреждения**.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела