

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 043/04/14.3-92/2022

об административном правонарушении

«03» марта 2022 г.

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области "...", рассмотрев протокол от 04.02.2022 № 043/04/14.3-92/2022 об административном правонарушении, составленный "... – начальником отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области, и материалы административного дела в отношении должностного лица – "..., директора ООО «Совермед»,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 043/05/24-999/2021 (резольтивная часть решения оглашена 16 декабря 2021 года; в полном объеме решение изготовлено 22 декабря 2021 года) признана ненадлежащей реклама следующего содержания:

«Можно ли избежать кариеса!?

Кариес возникает из-за нескольких факторов:

плохой гигиены;

слабого иммунитета;

генетической предрасположенности.

Поэтому даже при внимательном отношении к здоровью зубов предотвратить его не всегда получается. Но вылечить кариес на ранних стадиях и избежать осложнений можно.

Для этого не игнорируйте боль, следите за внешним видом зубов, ходите на профилактические осмотры к стоматологу и на профессиональную чистку зубов раз в полгода и не откладывайте лечение кариеса на потом.

Акция: лечение неосложненного кариеса в СОВЕРМЕД – всего 2500 .

! Консультация врача – бесплатная!

В стоимость услуг входит:

- осмотр и консультация стоматолога;
- составление плана лечения;
- анестезия;
- лечение кариеса;
- световая пломба;
- все расходные материалы;
- работа врача.

Запишитесь через сообщения или по телефону: 22-22-06

Адрес: улица Преображенская, 31», а также изображение со стоматологом и надписью: «Совермед. Многопрофильный медицинский центр. Лечение неосложненного кариеса «ПОД КЛЮЧ» 2500 руб.», распространявшаяся 06.10.2021 в 11:00 в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: https://vk.com/zlo43?w=wall-60609780_5006640, поскольку она противоречит требованиям ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило обращение физического лица от 06.10.2021 (вх. № 6385 от 07.10.2021) по вопросу распространения 06.10.2021 в 11:00 в сообществе «Злой Кировчанин» социальной сети «ВКонтакте» по адресу: https://vk.com/zlo43?w=wall-60609780_5006640 рекламы стоматологических услуг медицинского центра «Совермед», которая, по мнению заявителя, нарушает ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п. 1 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.

Согласно п. 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – это 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.

Информация следующего содержания:

«Можно ли избежать кариеса!?»

Кариес возникает из-за нескольких факторов:

плохой гигиены;

слабого иммунитета;

генетической предрасположенности.

Поэтому даже при внимательном отношении к здоровью зубов предотвратить его не всегда получается. Но вылечить кариес на ранних стадиях и избежать осложнений можно.

Для этого не игнорируйте боль, следите за внешним видом зубов, ходите на профилактические осмотры к стоматологу и на профессиональную чистку зубов раз в полгода и не откладывайте лечение кариеса на потом.

Акция: лечение неосложненного кариеса в СОВЕРМЕД – всего 2500 .

! Консультация врача – бесплатная!

В стоимость услуг входит:

- осмотр и консультация стоматолога;

- составление плана лечения;

- анестезия;

- лечение кариеса;

- световая пломба;

- все расходные материалы;

- работа врача.

Запишитесь через сообщения или по телефону: 22-22-06

Адрес: улица Преображенская, 31», а также изображение со стоматологом и надписью: «Совермед. Многопрофильный медицинский центр. Лечение неосложненного кариеса «ПОД КЛЮЧ» 2500 руб.» содержат все юридически значимые признаки рекламы, поскольку такая информация:

- распространена в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: https://vk.com/zlo43?w=wall-60609780_5006640;

- адресована неопределенному кругу лиц, т.е. тем лицам (потребителям), которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования (неперсонифицированный характер);

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: оказанию медицинских услуг ООО «Совермед» по лечению неосложненного кариеса, формированию интереса к такой услуге посредством указания на

привлекательные условия оказания (проведение акции).

В соответствии с п. 4 ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинской услугой является медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Систематизированный перечень кодов и наименований медицинских услуг в здравоохранении утвержден приказ Минздрава России от 13.10.2017 N 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» (далее – Номенклатура медицинских услуг).

Согласно Номенклатуре медицинских услуг к медицинским услугам относят медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение, в частности: гигиена полости рта и зубов (код А14.07.003), восстановление зуба пломбой (код А16.07.002), восстановление зуба пломбой I, II, III, V, VI класс по Блэку с использованием стоматологических цементов (код А16.07.002.001), восстановление зуба пломбой I, II, III, V, VI класс по Блэку с использованием материалов химического отверждения (код А16.07.002.002), восстановление зуба пломбой с нарушением контактного пункта II, III класс по Блэку с использованием стоматологических цементов (код А16.07.002.003), восстановление зуба пломбой с нарушением контактного пункта II, III класс по Блэку с использованием материалов химического отверждения (код А16.07.002.004), восстановление зуба пломбой IV класс по Блэку с использованием стеклоиномерных цементов (код А16.07.002.005), восстановление зуба пломбой IV класс по Блэку с использованием материалов химического отверждения (код А16.07.002.006), восстановление зуба пломбой из амальгамы I, V класс по Блэку (код А16.07.002.007), восстановление зуба пломбой из амальгамы I, V класс по Блэку (код А16.07.002.008).

Таким образом, вышеуказанная информация о лечении ООО «Совермед» неосложненного кариеса является рекламой медицинской услуги и на такую информацию, а также на порядок ее размещения распространяются положения Федерального закона «О рекламе», в том числе положения статьи 24 Федерального закона «О рекламе», устанавливающей дополнительные требования, предъявляемые к рекламе медицинских услуг.

В силу 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).

Исходя из вышеприведенного содержания рекламы медицинской услуги, распространенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: https://vk.com/zlo43?w=wall-60609780_5006640, следует, что соответствующая предупредительная надпись отсутствует.

Следовательно, рассматриваемая реклама медицинской услуги нарушает ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодаделец и рекламораспространитель.

Под рекламодателем согласно п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» понимается изготовитель или продавец товара либо иное лицо определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Под рекламораспространителем в соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, представленной ООО «Совермед» в письме от 03.11.2021 (вх. № 6966 от 03.11.2021), указанная реклама была размещена в рамках соглашения на размещение рекламных материалов от 30.09.2021 г., заключенного между ООО «Совермед» и физическим лицом "...", исполнение указанного соглашения подтверждается актом приемки оказанных услуг от 22.10.2021 г.

Согласно документам и сведениям, представленным "..." письмом от 10.12.2021 (вх. № 7773 от 10.12.2021), согласование макета рекламной информации производилось посредством электронной переписки.

Таким образом, исходя из имеющихся в материалах дела документов, с учетом понятия, установленного п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем, является ООО «Совермед» (И Н Н : 4345485057, ОГРН: 1184350012736), которое несет ответственность за нарушение требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Указанный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 043/05/24-999/2021.

В соответствии со ст. 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.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно примечанию к ст. 2.4 КоАП РФ под должностным лицом в настоящем

Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

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.

Согласно сведениям, указанным в выписке из ЕГРЮЛ, законным представителем ООО «Совермед» является "...", директор ООО «Совермед».

Уведомлением о составлении протокола (исх. № 5329/04 от 24.12.2021) "..." уведомлялся о дате, времени и месте составления протокола – «04» февраля 2022 г. в 10 часов 30 минут.

О дате, времени и месте составления протокола должностное лицо – "...", директор ООО «Совермед», считается извещенным надлежащим образом (письмо с уведомлением о составлении протокола исх. № 5328/04 от 24.12.2021, направленное по адресу регистрации "...", вернулось в антимонопольный орган 14.01.2022; письмо с уведомлением о составлении протокола, направленное по юридическому адресу Общества, вернулось в антимонопольный орган 14.01.2022).

На составление протокола должностное лицо – "...", директор ООО «Совермед», не явился, ходатайств не заявлял, представителя с надлежащим образом оформленными полномочиями не направил.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела от 04.02.2022 г. № 043/04/14.3-92/2022 об административном правонарушении "..." уведомлялся о дате, времени и месте рассмотрения протокола – «03» марта 2022 г. в 14 часов 15 минут.

О дате, времени и месте рассмотрения протокола должностное лицо – "...", директор ООО «Совермед», считается извещенным надлежащим образом (письмо с определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 043/04/14.3-92/2022 об административном правонарушении, а также копией протокола от 04.02.2022 г., направленное по адресу регистрации "...", вернулось в антимонопольный орган 25.02.2022).

На рассмотрение протокола от 04.02.2022 № 043/04/14.3-92/2022 должностное

лицо – "...", директор ООО «Совермед», не явился, ходатайств не заявлял, представителя с надлежащим образом оформленными полномочиями не направил.

Руководитель Кировского УФАС России "...", изучив материалы административного дела, находит вину должностного лица – "...", директора ООО «Совермед», в совершении административного правонарушения установленной и доказанной.

Факт совершения правонарушения "..." подтверждается:

- решением Комиссии Кировского УФАС России от 22.12.2021 г. по делу № 043/05/24-999/2021;

- материалами административного дела № 043/04/14.3-92/2022;

- протоколом об административном правонарушении от 04.02.2022 г. № 043/04/14.3-92/2022.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Кировского УФАС России находит, что действия должностного лица – "...", директора ООО «Совермед», правильно квалифицированы по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Событием является установленный факт нарушения рекламного законодательства, выразившийся в определении содержания рекламы медицинской услуги под заголовком «*Можно ли избежать кариеса!?*», распространявшейся в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» 06.10.2021 в 11:00, в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: https://vk.com/zlo43?w=wall-60609780_5006640, в отсутствие соответствующей предупредительной надписи, что является нарушением ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 06.10.2021 года.

Место совершения административного правонарушения: территория распространения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: https://vk.com/zlo43?w=wall-60609780_5006640, ненадлежащей рекламы медицинской услуги ООО «Совермед» – Кировская область.

Время совершения административного правонарушения: дата распространения ненадлежащей рекламы медицинской услуги ООО «Совермед» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» – 06.10.2021.

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия по определению содержания рекламы медицинской услуги ООО «Совермед»,

распространявшейся в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» 06.10.2021 в 11:00, в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: https://vk.com/zlo43?w=wall-60609780_5006640, в отсутствие соответствующей предупредительной надписи в нарушение требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», что является нарушением ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ "..." несет административную ответственность, как должностное лицо – директор ООО «Совермед» в случае совершения административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно Выписке из ЕГРЮЛ "..." является директором ООО «Совермед», которое определило содержание рекламы медицинской услуги Общества в отсутствие соответствующей предупредительной надписи.

Следовательно, субъектом административного правонарушения является должностное лицо – "...", директор ООО «Совермед».

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.

В данном случае установлено, что у "..." имелась возможность для соблюдения требований рекламного законодательства (действующее законодательство Российской Федерации, в том числе Федеральный закон «О рекламе», является общедоступной информацией), но лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, в связи с чем нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе произошло по вине "...".

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.

Соответственно субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку "...", директор ООО «Совермед», не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, совершенные должностным лицом ООО «Совермед» "..." действия по определению содержания рекламы медицинской услуги под заголовком «*Можно ли избежать кариееса!?*» в отсутствие соответствующей предупредительной надписи, распространявшейся 06.10.2021 в 11:00 в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: https://vk.com/zlo43?w=wall-60609780_5006640, в нарушение требований ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих вину обстоятельств установлено: совершение административного правонарушения впервые.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 18 Постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 21 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что 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 правоотношений.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которая выразилась в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения должностного лица "...", директора ООО «Совермед», от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 настоящей статьи.

В соответствии с ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ 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.

Согласно информации, представленной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте <https://rmsp.nalog.ru/>, ООО «Совермед» (ИНН: 4345485057, ОГРН: 1184350012736) на момент вынесения настоящего постановления включено в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, с учетом характера совершенного административного правонарушения и его последствий, а также наличия оснований, предусмотренных ст. 4.1.1 КоАП РФ, принято решение о замене административного штрафа на предупреждение.

Руководствуясь статьями 3, 24, 33, 38 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 4.1.1, 4.2, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – "...", директора ООО «Совермед», виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к должностному лицу – "...", директору ООО «Совермед», меру ответственности в виде предупреждения.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

