

Управление Федеральной антимонопольной службы

**по Республике Коми
ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 011/04/14.3-136/2020**

11 марта 2020 года

№
03-06/2204

г. Сыктывкар

ООО «Медэстет»

Оплеснина ул., д. 15/6,

пом. 1.002, г. Ухта,

Республика Коми,
169311

<...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России), адрес места нахождения: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А, <...> рассмотрев протокол от 25.02.2020 и материалы дела № 011/04/14.3-136/2020 о совершении обществом с ограниченной ответственностью «Медэстет», адрес места нахождения: 169311, Республика Коми, г. Ухта, ул. Оплеснина, д. 15/6, пом. 1.002, зарегистрировано Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 3 по Республике Коми 13.02.2009, ОГРН 1091102000406, ИНН 1102061692, КПП 110201001 (далее – ООО «Медэстет»), административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено протоколом Коми УФАС России от 25.02.2020, составленным в отсутствие законного представителя ООО «Медэстет», надлежащим образом извещённого о времени и месте составления протокола.

Определением Коми УФАС России № 03-06/1555 от 25.02.2020 рассмотрение дела № 011/04/14.3-136/2020 назначено на 11.03.2020.

Административное дело рассмотрено 11.03.2020 в отсутствие законного представителя ООО «Медэстет», надлежащим образом извещённого о времени и месте рассмотрения административного дела. ООО «Медэстет» письмом от 01.03.2020 (вх. № 1061-э от 02.03.2020) просило рассмотреть дело № 011/04/14.3-136/2020 без участия законного представителя и (или) защитника ООО «Медэстет».

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении должностным лицом Коми УФАС России установлено следующее.

В Коми УФАС России поступило обращение <...> (далее – <...>, заявитель) от 03.11.2019 (вх. № О-97 от 05.11.2019) о ненадлежащей рекламе.

В результате рассмотрения материалов обращения установлено, что на фасаде здания, расположенного по адресу: Республика Коми, г. Ухта, ул. Оплеснина, д. 15/6, около входа в стоматологический кабинет «Медэстет» размещена конструкция с информацией следующего содержания: «Наши преимущества: *Восстановление разрушенного зуба от корня с использованием стекловолокна *Восстановление зуба после снятия коронки Наши преимущества: *3D пломбирование канала в зубе разогретой гуттаперчей (американская система) *Реставрация передних зубов всего за 1 день».

В связи с чем, принято решение о возбуждении в отношении ООО «Медэстет» дела № 011/05/24-798/2019 по признакам нарушения ч. 7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), о чём вынесено соответствующее определение № 03-01/9916 от 23.12.2019.

Из материалов дела № 011/05/24-798/2019 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с положениями, установленными п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, реклама – 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством размещения на фасаде здания;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: восстановлению разрушенного зуба от корня с использованием стекловолокна, восстановлению зуба после снятия коронки, 3D пломбированию канала в зубе разогретой гуттаперчей, реставрации передних зубов, формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация является рекламой.

В соответствии с п. 4 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.

Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н утверждена Номенклатура медицинских услуг, представляющая собой систематизированный перечень кодов и наименований медицинских услуг в здравоохранении.

Номенклатура содержит, в том числе следующие виды медицинских услуг:

- Восстановление зуба пломбой, А16.07.002;
- Восстановление зуба пломбой IV класс по Блеку с использованием стеклоиномерных цемента, А16.07.002.005;
- Восстановление зуба коронкой, А16.07.004;
 - Пломбирование корневого канала зуба, А16.07.008;
- Пломбирование корневого канала зуба пастой, А16.07.008.001;
- Пломбирование корневого канала зуба гуттаперчевыми штифтами, А16.07.008.002;
- Восстановление зуба пломбировочными материалами с использованием анкерных штифтов, А16.07.031;
- Восстановление зуба коронкой с использованием композитной культевой вкладки на анкерном штифте, А16.07.032;
- Восстановление зуба коронкой с использованием цельнолитой культевой вкладки, А16.07.033;
- Восстановление целостности зубного ряда съемными мостовидными протезами, А16.07.034;

- Протезирование частичными съёмными пластиночными протезами, А16.07.035;
- Протезирование съёмными бюгельными протезами, А16.07.036;
- Восстановление зуба штифтовым зубом, А16.07.052;
- Восстановление целостности зубного ряда несъёмным консольным протезом, А16.07.056.

Из вышеизложенного усматривается, что рассматриваемая реклама является рекламой медицинских услуг.

В силу ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Рассматриваемая реклама не содержит ни одного из предусмотренных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе видов предупреждений.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама размещена в нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, несут и рекламодаделец, и рекламодатель, и рекламодатель.

Частью 8 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламопроизводитель несёт ответственность за нарушение требований частями 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

ООО «Медэстет» представило в материалы рекламного дела письменные

пояснения, в которых указало, что содержание рассматриваемой рекламы было определено единоличным решением <...> (в 2015 году - <...>) ООО «Медэстет» <...>; документы, опосредующие производство и распространение рассматриваемой рекламы, не сохранились по причине истечения сроков хранения; реклама была изготовлена в 2015 г. ИП <...>; реклама размещалась между оконными проемами стоматологического кабинета ООО «Медэстет».

Согласно Уставу ООО «Медэстет» предметом деятельности Общества является, в том числе медицинская деятельность: работы и услуги по специальности стоматология, работы и услуги по специальности рентгенология.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Медэстет».

ООО «Медэстет» указало, что рассматриваемая реклама с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе распространялась в период с 2015 г. по 2019 г., в 2020 г. реклама была изменена, текст рекламы дополнен информацией следующего содержания: «Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста».

В материалы рекламного дела представлена копия письма ИП <...> от 09.01.2020 № 47, согласно которому ИП <...> произведены работы по дополнению рассматриваемой рекламы информацией о предупреждении согласно ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе. В письме содержится фотография рекламы после внесения в неё изменений.

ООО «Медэстет» указало, что причиной размещения рассматриваемой рекламы с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе явилось незнание должностными лицами Общества норм действующего законодательства о рекламе.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе произошло по вине ООО «Медэстет».

Из материалов рекламного дела усматривается, что ООО «Медэстет» не предпринято должных мер, направленных на соблюдение требований законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, что и привело к нарушению.

Таким образом, ООО «Медэстет» нарушены требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Решением Комиссии № 03-01/765 от 31.01.2020 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

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 юридических лиц в размере от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

С учётом изложенного, ООО «Медэстет» допустило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Из материалов рекламного дела следует, что рассматриваемая реклама распространялась с нарушением требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе в период с 2015 г. по декабрь 2019 г.

Вместе с тем, в силу ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом, срок давности привлечения ООО «Медэстет» к административной ответственности в связи с распространением рассматриваемой рекламы на дату вынесения настоящего постановления за период с 2015 г. по 11.03.2019 истёк.

С учётом изложенного, время совершения административного правонарушения на дату вынесения настоящего постановления: с 12.03.2019 по декабрь 2019 г.

Место совершения административного правонарушения: г. Ухта Республики Коми.

Согласно ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Из материалов административного и рекламного дел следует, что у ООО «Медэстет» имелась возможность для соблюдения требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, однако из имеющихся в рекламном и административном делах материалов не усматривается, что все зависящие от Общества меры к соблюдению требований рекламного законодательства им были приняты.

В связи с чем, обстоятельств, как исключających возможность соблюдения ООО «Медэстет» требований рекламного законодательства, так и

свидетельствующих о принятии Обществом всех зависящих от него мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается.

Таким образом, вина ООО «Медэстет» в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, является установленной.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностное лицо считает возможным учесть в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «Медэстет»: оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия Коми УФАС России в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; совершение правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

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

Из положений пункта 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» следует, что квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях, 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.

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.

Состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

Сравнительный анализ санкций, содержащихся в КоАП РФ, свидетельствует о том, что нарушение законодательства о рекламе обладает высокой степенью общественной опасности.

В соответствии со ст. 1.2 КоАП РФ задачами законодательства об административных правонарушениях являются, в том числе, защита общества и государства от административных правонарушений, предупреждение административных правонарушений.

Целями Закона о рекламе являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Требования законодательства о рекламе, а также установление в ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений.

Каких-либо обстоятельств, характеризующих случай нарушения ООО «Медэстет» как исключительный, не установлено, а Обществом таковых не приведено.

Оценив фактические обстоятельства дела, характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, должностное лицо пришло к выводу о том, что в данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в отсутствии должной предусмотрительности и пренебрежительном отношении ООО «Медэстет» к исполнению своих публично-правовых обязанностей и несоблюдении требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

В связи с изложенным, рассматриваемое административное правонарушение не может быть признано малозначительным.

ООО «Медэстет» в материалы административного дела представило ходатайство о применении к Обществу положений ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ и замене административного штрафа на предупреждение. ООО «Медэстет» в письменных пояснениях ссылается, в том числе на то, что Общество является субъектом малого предпринимательства.

Согласно 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 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. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса. 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 Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенному на сайте ФНС России, ООО «Медэстет» 01.08.2016 включено в реестр как микропредприятие.

В соответствии с п. 19.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

При применении указанной нормы судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, в том числе признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть

совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии со ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

В Коми УФАС России документы, свидетельствующие о причинении вреда или возникновении 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 о наличии имущественного ущерба в результате совершенного административного правонарушения, отсутствуют.

ООО «Медэстет» ранее не привлекалось к административной ответственности по ст. 14.3 КоАП РФ. Обратное в Коми УФАС России отсутствует. Соответственно, ООО «Медэстет» можно считать впервые совершившим административное правонарушение. Таким образом, усматриваются обстоятельства для замены административного штрафа на предупреждение. В связи с чем, должностное лицо считает возможным удовлетворить ходатайство ООО «Медэстет» о применении к Обществу положений ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ и замене административного штрафа на предупреждение.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание цели административного наказания, установленные ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, учитывая характер совершенного ООО «Медэстет» административного правонарушения, наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, с учетом финансового и имущественного положения ООО «Медэстет», в соответствии со статьями 4.1, 4.1.1, 4.2, частью 5 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Медэстет» (ОГРН 1091102000406, ИНН 1102061692, КПП 110201001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить Обществу с ограниченной ответственностью «Медэстет» (ОГРН 1091102000406, ИНН 1102061692, КПП 110201001) административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

1) после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;

2) после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;

3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

<...>