

ООО «Нью смайл К»

450106, г.Уфа,

ул.Менделеева, 112

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу об административном правонарушении №002/04/14.3-2433/2020

22.09.2020г.

г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Башкортостанского УФАС России – заместитель начальника отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической

работы и рекламы <...> рассмотрев материалы дела № ТО002/05/24-358/2020, материалы административного дела №002/04/14.3-2433/2020, в отношении ООО «Нью Смайл К» (Республика Башкортостан, г.Уфа, ул. Менделеева, д.112, ОГРН 1190280038002, ИНН 0274947185) (права и обязанности разъяснены) (права и обязанности разъяснены),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 6.1.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 23.07.2015 №649/15) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства РФ о рекламе, в соответствии со статьей 33 Федерального закона №38-ФЗ «О рекламе» Башкортостанским УФАС России была выявлена реклама следующего содержания:

«Медицинские анализы. Стоматология: лечение • протезирование • имплантология • плазмолифтинг www.citilab.ru • 8-800-100-363-0 • Стоматология • 256-08-64 • 8-927-301-74-30», размещенная на окне здания, расположенного по адресу: г. Уфа, ул. Менделеева, 112 (дата фиксации 13.02.2020 года), рекламодатель – ООО «Нью Смайл К» (450106, РБ, г.Уфа, ул.Менделеева, д.112).

Данная реклама имеет признаки нарушения ч.7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» в части того, что:

- 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 соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» к медицинским услугам относятся: прием (осмотр, консультация) врача-стоматолога первичный (B01.065.007); протезирование зуба с использованием имплантата (A16.07.006);

В данном случае, в рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг.

04.03.2020г. представитель ООО «Нью Смайл К» на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении в Управление не вернулось.

Комиссией принято решение: рассмотрение дела отложить на другую дату. Срок рассмотрения дела продлить.

19.03.2020г. представитель ООО «Нью Смайл К» на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении в Управление не вернулось.

Комиссией принято решение: рассмотрение дела отложить на другую дату.

В соответствии с пунктом 1 Указа Президента Российской Федерации от 02.04.2020 года № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» (далее – Указ № 239) с 04 по 30 апреля включительно установлены нерабочие дни.

Указом № 239 определен перечень организаций, на которые не распространяется действие указа, а также установлена необходимость органам государственной власти и органам местного самоуправления продолжать функционирование.

Таким образом, деятельность ФАС России и её территориальных органов продолжает осуществляться в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

14.04.2020 года Комиссия Башкортостанского УФАС России определила:

1. направить запрос в ФНС по Республике Башкортостан для получения полной (расширенной) выписки из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Нью Смайл К» и для

установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. направить запрос в управление по вопросам миграции МВД по Республике Башкортостан для установления фактического места жительства и паспортных данных должностного лица ООО «Нью Смайл К».

3. приостановить производство по делу ТОО02/05/24-358/2020.

В соответствии с абзацем 3 пункта 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела может быть приостановлено антимонопольным органом в случае необходимости установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Течение срока при приостановлении дела прерывается и продолжается с даты возобновления дела.

28.04.2020г.от Межрайонной инспекции №39 по Республике Башкортостан поступила выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Нью Смайл К». Согласно выписке №2779В/2020 от 23.04.2020г. адрес местонахождения ООО «Нью Смайл К»-450106, Республика Башкортостан, г.Уфа, ул.Менделеева, д.112(вх.№300-ДСП от 28.04.2020г.)

07.05.2020г. от Управления по вопросам миграции МВД по Республике Башкортостан поступила адресная справка. По имеющимся сведениям УВМ МВД по РБ, отдела(отделения) адресно-справочной работы УВМ МВД по РБ <...> зарегистрирован по адресу: <...>

В связи с получением ответа на запрос от управления по вопросам миграции МВД по Республике Башкортостан и от Межрайонной инспекции №39 по Республике Башкортостан основания для дальнейшего приостановления производства по делу отсутствуют.

18.08.2020г. от ООО «Нью Смайл К» поступили письменные пояснения: «По делу можем сообщить, что договор на изготовление было в устной форме, документов об оплате нет. Об этих требованиях к рекламе не знали. Все исправим». Заявлено ходатайство о рассмотрении дела без их участия. Ходатайство удовлетворено. Прилагаются документы: копия приказа №3 от 12.06.2019г. о назначении директора, копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, копия лицензии с приложением №ЛО-02-01-007284 от 22.08.2019г., договор аренды нежилого помещения от 03.01.2020г. (вх.№15413 от 18.08.2020г.).

Анализ материалов дела показал, что реклама: «Медицинские анализы. Стоматология: лечение • протезирование • имплантология • плазмолифтинг www.citilab.ru • 8-800-100-363-0 • Стоматология • 256-08-64 • 8-927-301-74-30», размещенная на окне здания, расположенного по адресу: г. Уфа, ул. Менделеева, 112 (дата фиксации 13.02.2020 года), рекламодаделец – ООО «Нью Смайл К» (450106, РБ, г.Уфа, ул.Менделеева, д.112), нарушает часть 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» в части того, что:

- 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 соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламодатель и рекламораспространитель и.

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг»

к медицинским услугам относятся: прием (осмотр, консультация) врача-стоматолога первичный (В01.065.007); протезирование зуба с использованием имплантата (А16.07.006);

В данном случае, в рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к применению и использованию медицинских услуг.

Согласно письменных пояснений ООО «Нью Смайл К»: «По делу можем сообщить, что договор на изготовление было в устной форме, документов об оплате нет. Об этих требованиях к рекламе не знали. Все исправим» (вх.№15413 от 18.08.2020г.)

В соответствии с п.1 ст.3 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- адресована неопределенному кругу лиц;

-направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Комиссией Башкортостанского УФАС России по делу Т0002/05/24-358/2020 было принято решение: признать рекламу ненадлежащей, нарушающей ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе», признать ООО «Нью Смайл К» рекламодателем и рекламораспространителем рекламы: «Медицинские анализы. Стоматология: лечение •протезирование •имплантология •плазмолифтинг www.citilab.ru •8-800-100-363-0 •Стоматология •256-08-64 •8-927-301-74-30», размещенной на окне здания, расположенного по адресу: г. Уфа, ул. Менделеева, 112, (дата фиксации 13.02.2020 года). Выдать ООО «Нью Смайл К» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ «О рекламе», передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Нью Смайл К» и должностного лица ООО «Нью Смайл К».

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 18.08.2020г.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, УФАС по РБ в адрес ООО «Нью Смайл К» было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении (исх. № 6/11531 от 21.08.2020). Назначена дата для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении – 08.09.2020 года в 10ч.00мин.

08.09.2020 года от ООО «Нью Смайл К» посредством электронной почты поступило ходатайство о составлении протокола и направлении копии протокола по почте по адресу: г.Уфа, ул.Менделеева, 112 и на электронную почту newsmilek@mail.ru (вх. № 16858 от 08.09.2020).

08.09.2020 года поступившее ходатайство ООО «Нью Смайл К» удовлетворено В отношении ООО «Нью Смайл К» составлен протокол № 002/04/14.3-2433/2020 об административном правонарушении.

22.09.2020г. от ООО «Нью Смайл К» поступил подписанный протокол №002/04/14.3-2433/2020(вх.№17913 от 22.09.2020г.). Заявлено ходатайство о рассмотрении дела 22.09.2020г. Ходатайство удовлетворено.

Событие административного правонарушения вменяемое ООО «Нью Смайл К» выражается в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст.14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения – ООО «Нью Смайл К» (Республика Башкортостан, г.Уфа, ул. Менделеева, д.112, ОГРН 1190280038002, ИНН 0274947185).

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства РФ о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в

форме умысла. У ООО «Нью Смайл К» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – г. Уфа, Республика Башкортостан.

Время совершения административного правонарушения – 13.02.2020 года.

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.

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

В силу ч.3 ст. 4.1 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.

В силу 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 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.

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.

На основании статьи 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к категории субъектов малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, крестьянские (фермерские) хозяйства.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (номер – ЮЭ9965-20-9889163 от 09.09.2020г ООО «Нью Смайл К» относится к категории субъекта малого и среднего предпринимательства – микропредприятие.

Согласно статье 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 материалах дела отсутствует информация о привлечении ООО

«Нью Смайл К» к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ ранее, что также было отражено в протоколе об административном правонарушении. Данная реклама распространялась только на территории Республики Башкортостан.

Данное правонарушение не повлекло за собой причинение 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 имущественного ущерба.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч.5 ст. 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Нью Смайл К» (Республика Башкортостан, г.Уфа, ул. Менделеева, д.112, ОГРН 1190280038002, ИНН 0274947185), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде **предупреждения**.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд или вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судьбе, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Временно исполняющий
обязанности заместителя
руководителя

<...>