

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

23.12.2020
663/2020

ДЕЛО № 073/04/14.3-

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов И.И., рассмотрев материалы дела о совершении **обществом с ограниченной ответственностью «Диалог-Инвест»** (далее - ООО «Диалог-Инвест»), ОГРН 1057328057874, ИНН 7328503625, расположенным по адресу: 432072, г. Ульяновск, ул. 40-летия Победы, д. 23, правонарушения, предусмотренного **частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях** (далее также - КоАП РФ), в отсутствие представителя ООО «Диалог-Инвест» (о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Специалистами Ульяновского УФАС России в феврале 2020 года установлен факт распространения в сети «Facebook» по адресу: <https://www.facebook.com/> рекламы (публикации с пометкой «Реклама») услуг центра семейной стоматологии «Парус» с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (акт осмотра от 11.02.2020).

По указанному факту Ульяновским УФАС России определением от 19.02.2020 возбуждено дело № 073/05/24-93/2020 по признакам нарушения 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, привлечено ООО «Диалог-Инвест».

Решением Ульяновского УФАС России от 26.03.2020 (резюмирующая часть решения объявлена 18.03.2020) по делу № 073/05/24-93/2020 реклама услуг центра семейной стоматологии «Парус», распространённая в сети «Facebook» (<https://www.facebook.com/>), признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования 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 ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 19.11.2020 о возбуждении в отношении ООО «Диалог-Инвест» дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-663/2020 по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 10.12.2020 в 14 час. 00 мин. Определение от 19.11.2020 (исх. № 5331-05 от 19.11.2020) направлено ООО «Диалог-Инвест» по адресу места нахождения, указанному в

Едином государственном реестре юридических лиц (432072, г. Ульяновск, ул. 40-летия Победы, д. 23), заказным письмом с уведомлением № 43206853552931 от 20.11.2020, которое адресатом получено 23.11.2020.

ООО «Диалог-Инвест» в Ульяновское УФАС России представлены письменные пояснения по делу № 073/04/14.3-663/2020, а также выписка из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 07.12.2020 № ЮЭ9965-20-10662715 (исх. № 82 от 08.12.2020, вх. № 8800 от 08.12.2020).

Из письменных пояснений ООО «Диалог-Инвест» следует, что предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 2 от 26.03.2020 по делу № 073/05/24-93/2020 обществом исполнено.

ООО «Диалог-Инвест» включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, ранее к административной ответственности по ст. 14.3 КоАП РФ не привлекалось.

Совершенное правонарушение не повлекло причинения вреда или имущественного ущерба.

ООО «Диалог-Инвест» ходатайствует о замене административного наказания в виде штрафа на предупреждение в силу ч. 2 ст. 3.4 и ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. в отношении ООО «Диалог-Инвест», в отсутствие представителя общества, составлен протокол об административном правонарушении № 256 от 10.12.2020 по ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола об административном правонарушении № 256 от 10.12.2020 и определение от 10.12.2020 о назначении рассмотрения дела № 073/04/14.3-663/2020 в Ульяновском УФАС России на 23.12.2020 в 14 час. 30 мин. (исх. № 5758-05 от 10.12.2020) направлены ООО «Диалог-Инвест» по адресу места нахождения общества, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (432072, г. Ульяновск, ул. 40-летия Победы, д. 23), заказным письмом с уведомлением № 43206854552053 от 10.12.2020, которое адресатом получено 14.12.2020.

Представитель ООО «Диалог-Инвест» на рассмотрение дела 23.12.2020 не явился, дополнительных материалов по делу обществом не представлено.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 073/05/24-93/2020 и дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-663/2020 усматривается следующее.

Специалистами Ульяновского УФАС России в феврале 2020 года установлен факт распространения в сети «Facebook» по адресу: <https://www.facebook.com/> рекламы (публикации с пометкой «Реклама») услуг центра семейной стоматологии «Парус» с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (акт осмотра от 11.02.2020), которая имеет следующее содержание: *«Центр семейной стоматологии «Парус», «В ФЕВРАЛЕ ТОЛЬКО ДЛЯ СИЛЬНЫХ МУЖЧИН, А В МАРТЕ ДЛЯ ПРЕКРАСНЫХ ДАМ ИМПЛАНТАЦИЯ ЗУБОВ ОТ 15 000 рублей».*

Имплантация бывает разной:

✓ *Сразу после удаления зуба.*

✓ *Спустя несколько лет, когда меняется структура костной ткани.*

✓ *После долгих лет ношения съемного протеза.*

Клинических ситуаций множество и для каждого случая нужен индивидуальный подход.

Консультация по имплантации БЕСПЛАТНО!!!

Запись : 8(8422)50-53-54,8-960-372-62-91 ».

Реклама сопровождается фотографией зубных протезов с подписью: «*Центр семейной стоматологии «Парус». Стоматология»* и ссылкой: «*Отправить сообщение»*».

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 соответствии с Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

При этом под медицинской помощью понимается комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг.

Медицинская услуга представляет собой медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. Выполнение медицинских вмешательств осуществляется только медицинскими работниками.

Восстановление зуба коронкой (A16.07.004), протезирование зуба с использованием имплантата (A16.07.006), снятие, постановка коронки, кольца ортодонтических (A16.07.053.001) - услуги, направленные на лечение заболеваний

зубов, входят в перечень номенклатуры медицинских услуг согласно приказу Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг».

Таким образом, мероприятия, направленные на лечение заболеваний зубов и их восстановление, являются видами медицинских услуг.

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.

В рассматриваемой рекламе объектом рекламирования являются медицинские услуги - имплантация зубов, однако предупредительная надпись, обязательная в силу с ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе», в рекламе отсутствует.

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

Решением Ульяновского УФАС России от 26.03.2020 (резюлютивная часть решения объявлена 18.03.2020) по делу № 073/05/24-93/2020 реклама услуг центра семейной стоматологии «Парус», распространённая в сети «Facebook» (<https://www.facebook.com/>), признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

На основании указанного решения ООО «Диалог-Инвест» выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 2

от 26.03.2020, которое исполнено.

В соответствии с ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 указанного Федерального закона, несут рекламодаделец и рекламодатель.

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

Рекламодателем и рекламодателем в данном случае является ООО «Диалог-Инвест» (ОГРН 1057328057874, ИНН 7328503625).

Нарушение рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламодателями 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. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ) 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.

ООО «Диалог-Инвест» совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. Дата: 11.02.2020.

2. Место: г. Ульяновск.

3. Событие административного правонарушения: размещение (распространение) рекламы медицинских услуг центра семейной стоматологии «Парус» в сети «Facebook» без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов (нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч. 3 ст. 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 соответствии с ч. 2 ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях 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. В данном случае у ООО «Диалог-Инвест» имелась возможность для соблюдения требований Федерального закона «О рекламе»: к примеру, общество могло воздержаться от распространения рассматриваемой рекламы или сопроводить рекламу предупреждением, обязательным в силу ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» в рекламе медицинских услуг.

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 ООО «Диалог-Инвест» к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством, - ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

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 ООО «Диалог-Инвест», несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, 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.

ООО «Диалог-Инвест» 01.08.2016 включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как малое предприятие, что подтверждается сведениями из реестра от 23.12.2020 № ЮЭ9965-20-10822292. Общество ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекалось.

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 ООО «Диалог-Инвест» к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее не привлекалось, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 **общества с ограниченной ответственностью «Диалог-Инвест»**, ОГРН 1057328057874, ИНН 7328503625, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **обществу с ограниченной ответственностью «Диалог-Инвест»**, ОГРН 1057328057874, ИНН 7328503625, 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 И.И. Спиридонов