

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 51

о назначении административного наказания

по делу №192-АД(Р)07-18 об административном правонарушении

24 июля 2018г. г. Барнаул

Я, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю К <...>, рассмотрев протокол должностного лица управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю №29 от 10.07.2018г. и материалы дела №192-АД(Р)07-18 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица ООО «Черемушки» - специалиста аппаратной косметологии К<...> (далее - К<...>). <...> г.р., ИНН: 220408339824, место рождения: <...>, и другие материалы дела №192-АД(Р)07-18 об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

должностное лицо ООО «Черемушки» - специалист аппаратной косметологии К<...> на рассмотрение дела об административном правонарушении не явилась. В соответствии с ч.2 ст.25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных ч.3 ст.28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения. Лицо, в отношении которого ведется производство по делу надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном. Должностное лицо ООО «Черемушки» - специалист аппаратной косметологии К<...> направила ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие (вхд. №188917 от 23.07.2018г.).

В соответствии со ст. 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

Согласно протоколу об административном правонарушении №29 от 10.07.2018г. в действиях должностного лица ООО «Черемушки» - специалиста аппаратной косметологии Кобаловой О.Б. допущено нарушение п.7 ст.7, ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее Федеральный закон «О рекламе») и содержатся составы административного правонарушения, предусмотренные ч.ч.1,5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

25 октября 2017г. Алтайским краевым УФАС России выявлен факт размещения и распространения по адресу: г.Бийск, ул. Мухачева, д.232, наружной рекламы медицинских услуг следующего содержания: «Эффективный аппаратный лимфодренажный массаж тела и лица без физических нагрузок МИОСТИМУЛЯЦИЯ Кабинет «Скульптор фигуры и лица» ул. Мухачева, 232, аптека «Черемушки» АНТИЦЕЛЛЮЛИТНЫЙ КОМПЛЕКС эффективный аппарат лимфодренажный массаж АНТИЦЕЛЛЮЛИТНОЕ ОБЕРТЫВАНИЕ ОМОЛАЖИВАЮЩИЙ КОМПЛЕКС: мощный лифтинг нехирургическая подтяжка лица ультрозвуковая чистка лица – 2 размера одежды Запись по телефону 8(961) 979-9752 Путь к здоровью и совершенству» и «УДАР по лишним килограммам! Кабинет «Скульптор фигуры и лица» АНТИЦЕЛЛЮЛИТНЫЙ КОМПЛЕКС эффективный аппаратный лимфодренажный

массаж Антицеллюлитное обертывание ОМОЛАЖИВАЮЩИЙ КОМПЛЕКС: мощный лифтинг лица, ультразвуковая чистка лица -2 размера одежды Путь к здоровью и совершенству! Запись по телефону: 8(961979-9752 ул. Мухачева, 232, аптека «Черемушки».

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», реклама – это 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.

Обозначенная информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к кабинету «Скульптор фигуры и лица», а также услугам (аппаратный лимфодренажный массаж, ультразвуковая чистка лица, антицеллюлитное обертывание), которые оказывает данный кабинет, способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

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 рассматриваемой рекламе ООО «Черемушки» предлагает: аппаратный лимфодренажный массаж, ультразвуковую чистку лица, антицеллюлитное обертывание».

Согласно ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 №323 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга - это медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27 декабря 2011 года N 1664н, к медицинским услугам относятся: ультразвуковой пилинг (A22.01.001.002), массаж (A21.01.001 – A.21.01.008).

Приказом Минздрава России от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена новая номенклатура медицинских услуг. Данный Приказ вступил в силу 01.01.2018г.

В соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Минздрава от 13.10.2017 №804н, к медицинским услугам относятся: ультразвуковой пилинг (A22.01.001.002), массаж (A21.01.001 – A.21.01.009.005), грязевые обертывания для лечения целлюлита (A20.01.004).

Следовательно, реклама таких услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Рассматриваемая реклама не содержит предусмотренного Федеральным

законом «О рекламе» предупреждения о наличии противопоказаний или необходимости получения консультации специалистов, что противоречит требованиям ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с 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.

Из информации, представленной на запрос антимонопольного органа Министерством здравоохранения Алтайского края (вхд. №185377 от 08.05.2018г.), следует, что рекламируемые в рассматриваемой рекламе услуги относятся к медицинским услугам и могут оказываться при наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности. При этом, согласно данным единого реестра лицензий в здравоохранении сведения о наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности у ООО «Черемушки» (ОГРН 102220564352) отсутствуют.

Учитывая информацию Министерства здравоохранения Алтайского края, распространенная реклама ООО «Черемушки» противоречит требованию п. 7 ст. 7 Федерального закона «О рекламе» в соответствии с которым не допускается реклама товаров (услуг), на производство или реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Таким образом, рассматриваемая наружная реклама медицинских услуг, размещена по адресу: г.Бийск, ул. Мухачева, д.232, с нарушением требований ч.7 ст.24, п.7 ст.7 Федерального закона «О рекламе».

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

17 мая 2018 года Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе признала ненадлежащей рекламу медицинских услуг: «Эффективный аппаратный лимфодренажный массаж тела и лица без физических нагрузок МИОСТИМУЛЯЦИЯ Кабинет «Скульптор фигуры и лица» ул. Мухачева, 232, аптека «Черемушки» АНТИЦЕЛЛЮЛИТНЫЙ КОМПЛЕКС эффективный аппарат лимфодренажный массаж АНТИЦЕЛЛЮЛИТНОЕ ОБЕРТЫВАНИЕ ОМОЛАЖИВАЮЩИЙ КОМПЛЕКС: мощный лифтинг нехирургическая подтяжка лица ультрозвуковая чистка лица – 2 размера одежды Запись по телефону 8(961) 979-9752 Путь к здоровью и совершенству» и «УДАР по лишним килограммам! Кабинет «Скульптор фигуры и лица» АНТИЦЕЛЛЮЛИТНЫЙ КОМПЛЕКС эффективный аппаратный лимфодренажный массаж Антицеллюлитное обертывание ОМОЛАЖИВАЮЩИЙ КОМПЛЕКС: мощный лифтинг лица, ультрозвуковая чистка лица -2 размера одежды Путь к здоровью и совершенству! Запись по телефону: 8(961)979-9752 ул. Мухачева, 232, аптека «Черемушки», распространенную в г.Бийске по адресу: ул. Мухачева, д.232, так как в ней нарушены требования ч.7 ст.24 и п.7 ст.7 Федерального закона «О рекламе». ООО «Черемушки» признано нарушившим требования ч.7 ст.24 и п.7 ст.7 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований п. 7 ст.7, ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем является ООО «Черемушки» (ОГРН 1022200564352).

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение

рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Из представленных ООО «Черемушки» документов (вхд. №183518 от 02.04.2018г.) установлено, что лицом, ответственным за совершенное правонарушение, является должностное лицо ООО «Черемушки» - специалист аппаратной косметологии К<...>.

В соответствии с приказом №2 от 01.12.2017г., К<...> назначена специалистом аппаратной косметологии ООО «Черемушки».

В соответствии с п. 3.3 раздела 3 должностной инструкции специалиста аппаратной косметологии ООО «Черемушки», утвержденной директором ООО «Черемушки» К<...>, специалист аппаратной косметологии несёт ответственность за размещение рекламных баннеров.

Согласно ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

На основании ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Должностным лицом ООО «Черемушки» - специалистом аппаратной косметологии К<...> при размещении в г.Бийске по адресу: ул. Мухачева, д.232, наружной рекламы медицинских услуг, нарушено требование ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе», что является правонарушением, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и нарушено требование п.7 ст.7 Федерального закона «О рекламе», что является правонарушением, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса влечет наложение административного штрафа - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот 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 влечет наложение административного штрафа - на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.ч.1,5 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности. У К<...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были приняты все зависящие от нее меры по

их соблюдению, следовательно, в действиях К<...> имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.ч.1,5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.ч.1,5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе. Непринятие К<...> должных мер по соблюдению требования п.7 ст.7, ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе», привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.ч.1,5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

10.07.2018г. должностное лицо ООО «Черемушки» - специалист аппаратной косметологии К<...> на составление и подписание протокола в назначенное время не явилась. Проккол об административном правонарушении был составлен в ее отсутствие, копия протокола была направлена по почте заказным письмом с уведомлением о вручении 10.07.2018г.

В соответствии со ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, установлены обстоятельства, смягчающих административную ответственность, а именно: 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.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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.

Согласно ст. 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам 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 (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, по состоянию на 24.07.2018г., ООО «Черемушки» относится к категории – микропредприятие.

Таким образом, ООО «Черемушки» соответствует указанным условиям отнесения к категории субъектов малого и среднего предпринимательства – малое предпринимательство.

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Должностное лицо ООО «Черемушки» - специалист аппаратной косметологии К<...> впервые совершила нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что должностное лицо ООО «Черемушки» - специалист аппаратной косметологии К<...> является работником субъекта малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное ч.ч. 1,5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 14.3, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать должностное лицо ООО «Черемушки» - специалиста аппаратной косметологии К<...> (ИНН: 220408339824) виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.ч.1,5 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч.1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 31.1 КоАП РФ, 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.

Дата выдачи постановления «24» июля 2018г.

Заместитель руководителя управления  
Советник ГГС РФ 1 класса К<...>