

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 180

о назначении административного наказания по делу № 174-АДМ

об административном правонарушении

04.07.2018 г.

г. Курган

Заместитель руководителя-начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области Белова А.В., рассмотрев на основании статьи 23.48 Кодекса об административных правонарушениях РФ (далее - КоАП РФ) и в порядке, установленном статьей 29.7 КоАП РФ, протокол № 174 об административном правонарушении от 26.06.2018 г. и материалы дела № 174-АДМ об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Мэрилин студия» (ИНН 4501186441 ОГРН 1134501004440,640026, Курганская область, г. Курган, ул. Карельцева, 101-81, дата регистрации в качестве юридического лица: 08.07.2013 г.) (далее также – ООО «Мэрилин студия»), в присутствии П. О.А., Т. А.У. (доверенность от 13.03.2018 г.),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 28.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении № 174-АДМ возбуждено 26.06.2018 года.

Согласно части 1 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении № 174-АДМ явилось решение по делу № Р-19/2018 от 03.05.2018 г.

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо Курганского УФАС России приходит к следующим выводам относительно подлежащих согласно статье 26.1 КоАП РФ выяснению обстоятельств.

Из имеющихся материалов дела усматривается состав административного правонарушения:

По результатам рассмотрения дела № Р-19/2018 Комиссия Курганского УФАС России признала ненадлежащей рекламу,

размещенную ООО «Мэрилин студия» в ноябре 2017 года на радио «За облаками» в радиопередаче «Гость в студии» с текстом следующего содержания: «Я со своей стороны хотела бы сказать, что те же препараты «Ювидерм», с которыми мы работаем, можно найти и в других клиниках нашего города, но уникального специалиста с большим опытом работы, с такой практикой, которой просто невозможно где-то у нас иной раз в России получить, не найдете вы больше нигде», поскольку указанная реклама нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Из материалов дела № Р-19/2018 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе следует:

19 декабря 2017 года в Курганское УФАС России поступило заявление М. И.Г. (вх. N 7865 от 19.12.2017 г.) (далее по тексту – Заявитель).

Заявитель сообщила о том, что ООО «Мэрилин студия» нарушено законодательство Российской Федерации о рекламе, а именно: в ноябре 2017 года на радио «За облаками» в шоу «Дневной рейс» ООО «Мэрилин студия» дана реклама студии красоты и косметологии MARILYN, в которой использовались слова «лучший», «самый лучший». По мнению Заявителя, данная реклама является недостоверной, так как данное утверждение является бездоказательным, вводит в заблуждение пациентов.

По результатам рассмотрения заявления Курганским УФАС России установлено следующее.

ООО «Инфомедиабизнес» (средство массовой информации радиоканала «За облаками») в Курганское УФАС России представлена копия договора П-81 возмездного оказания услуг от 12.10.2017 г., эфирные справки от 14.11.2017, 28.11.2017 гг., акт N 562 от 12 декабря 2017 года.

Согласно договору от 12.10.2017 г. П-81, акту от 12.12.2017 г. заказчиком на участие в радиопередаче «Гость в студии» на радио «За облаками» являлся ИП П. А.Д., заключивший договор с ООО «Попутчик», предметом которого являлось, в том числе, размещение и изготовление рекламной информации на радио, телевидении, в газетах и других периодических изданиях, в сети Интернет, в наружной рекламе и прочих носителях, разработка, проведение и полное сопровождение рекламных кампаний. Таким образом, рекламораспространителем являлось ООО «Попутчик».

ООО «Инфомедиабизнес» сообщило, что информация о студии красоты «Мэрилин» действительно размещалась на радиоканале «За облаками» в рамках договора П-81 возмездного оказания услуг от 12.10.2017 г.

Генеральный директор ООО «Мэрилин студия» П. О.А. в письме от 14.08.2018 г. подтвердила участие в программе «Гость в студии» радио «За облаками».

ООО «Попутчик» в Курганское УФАС России представлены записи рекламных материалов, выходявшие в эфир в рамках программы «Гость в студии» на радио «За облаками».

Согласно представленной записи, П. О.А. 14.11.2017 года в прямом эфире программы «Гость в студии» произносятся следующие слова: «Я со своей стороны хотела бы сказать, что те же препараты «Ювидерм», с которыми мы работаем, можно найти и в других клиниках нашего города, но уникально специалиста с большим опытом работы, с такой практикой, которой просто невозможно где-то у нас иной раз в России получить, не найдете вы больше нигде».

Вышеуказанная информация имеет признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Закон о рекламе) в силу следующего.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недоуверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Закон 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 пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, 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.

Объектом рекламирования в данном случае являются услуги косметолога ООО «Мэрилин студия».

Таким образом, рассматриваемая информация, представляет собой рекламу.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 N 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Статья 3 Закона о рекламе содержит определения понятий «рекламодатель», «рекламораспространитель».

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, ООО «Мэрилин студия» является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

На основании вышеизложенного, возбуждено дело N P-19/2018.

Факт размещения рассматриваемой рекламы в рамках рассмотрения дела N P-19/2018 ООО «Мэрилин студия» не оспаривается.

В ходе рассмотрения дела представители ООО «Мэрилин студия» пояснили, что генеральным директором ООО «Студия Мэрилин» П. О.А. не произносились в своем выступлении такие слова как: «лучший», «первый», «номер один». Основным словом в данной рекламе явилось слово «уникальный». Проанализировав слово «уникальный» представители ООО «Мэрилин студия» пришли к выводу о том, что «уникальный» означает единственный в своем роде, то есть неповторимый. Речь в рекламе услуг косметолога студии красоты и косметологии MARILYN не идет о каких-либо преимуществах.

Попова О.А. также пояснила, что в рекламе не было никакой сравнительной характеристики, а то, что косметолог М. Л.А. уникальна по набору своих качеств и профессиональных возможностей, этому есть все доказательства. По мнению представителей ООО «Мэрилин студия», нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в рассматриваемом случае возможно, только если сведения о преимуществах рекламируемого товара не соответствуют

действительности.

Комиссия, проанализировав представленные в материалы дела документы, доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, нормы действующего законодательства, полагает, что доводы ООО «Мэрилин студия» подлежат отклонению ввиду следующего.

Согласно пункту 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего.

Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

Проанализировав рекламу, Комиссия установила, что из содержания текста рекламы следует, что рекламируемые услуги косметолога студии красоты и косметологии MARILYN являются уникальными, уникальность которых обусловлена следующими критериями: опытом работы и практикой специалиста, которую невозможно получить в России.

Вместе с тем, ООО «Мэрилин студия» не представлено соответствующих доказательств объективного подтверждения отсутствия в Кургане и на территории Российской Федерации специалиста с аналогичным опытом работы и медицинской практикой.

ООО «Мэрилин студия» объективно не подтверждено, что услуги косметолога студии красоты и косметологии MARILYN являются уникальным, что их невозможно где-то в России получить. Обществом

не проводилось соревнование, исследование, имеющее целью выявить лучших косметологов из числа участников. Обществом не представлено доказательств, подтверждающих участие косметолога студии красоты и косметологии MARILYN в подобного рода соревновании(-ях), по итогам которого(-ых) косметолог и (или) его услуги признан(-ы) таковым(-ы).

Следовательно, утверждение ООО «Мэрилин студия» об уникальности услуг косметолога, не соответствует действительности, что является нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Информация об уникальности услуг косметолога ООО «Мэрилин студия» в связи с опытом и практикой, которые невозможно получить в России, является указанием на преимущество услуг специалиста перед другими подобного рода услугами, которые оказываются другими специалистами.

Нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе заключается в том, что в рекламе ООО «Мэрилин студия» искажается смысл информации, тем самым потребители рекламы вводятся в заблуждение, так как в данной рекламе отсутствует объективное подтверждение критериев, по которым осуществляется сравнение.

Таким образом, поскольку информация о рекламируемых ООО «Мэрилин студия» услугах не соответствует действительности, следовательно, сведения о преимуществах рекламируемого товара являются недостоверными, что является нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей (пункт 4 статьи 3 Закона о рекламе).

В силу части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламоатель.

Согласно части 1 статьи 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 с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась

возможность для соблюдения норм и правил, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «Мэрилин студия» имело реальную возможность для исполнения обязательств, предусмотренных законодательством Российской Федерации о рекламе, однако не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Согласно части 1 статьи 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II КоАП РФ.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе в виде административного штрафа на юридических лиц в размере - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Размещение ненадлежащей рекламы ООО «Мэрилин студия» в ноябре 2017 года на радио «За облаками» в радиопередаче «Гость в студии» с текстом следующего содержания: «Я со своей стороны хотела бы сказать, что те же препараты «Ювидерм», с которыми мы работаем, можно найти и в других клиниках нашего города, но уникального специалиста с большим опытом работы, с такой практикой, которой просто невозможно где-то у нас иной раз в России получить, не найдете вы больше нигде», образует событие административного правонарушения части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Субъектом правонарушения является юридическое лицо: ООО «Мэрилин студия» (ИНН 4501186441 ОГРН 1134501004440, 640026, Курганская область, г. Курган, ул. Карельцева, 101-81, дата регистрации в качестве юридического лица: 08.07.2013 г.).

Место совершения административного правонарушения: г. Курган.

Время совершения административного правонарушения: ноябрь 2017 года.

Обстоятельства, исключющие производство по делу об административном правонарушении в отношении ООО «Мэрилин

студия» не установлены (ст. 24.5 КоАП РФ).

Обстоятельств, смягчающим административную ответственность (ст. 4.2. КоАП РФ) и обстоятельств, отягчающих административную ответственность (ст.4.3 КоАП РФ), не выявлено.

Основания для признания правонарушения малозначительным также отсутствуют.

Согласно части 1 статьи 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.

Частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ предусмотрено, что 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.

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 04.07.2018 г. ООО «Мэрилин студия» включено в указанный реестр с 01.08.2016 г., категория субъекта – микропредприятие.

Руководствуясь статьями 2.1, 2.10, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, 26.1 26.11, 28.1, 29.7 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать юридическое лицо ООО «Мэрилин студия» (ИНН 4501186441 ОГРН 1134501004440, 640026, Курганская область, г. Курган, ул. Карельцева, 101-81, дата регистрации в качестве юридического лица: 08.07.2013 г.) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наказание ООО «Мэрилин студия» в виде административного штрафа в соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ заменить на предупреждение.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и части 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.