

## ПО С Т А Н О В Л Е Н И Е

### о предупреждении по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело

20. февраля 2023 года

№ 055/04/14.3-123/2023

Временно исполняющий обязанности заместителя руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России, Управление) (...), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 07.02.2023 и другие материалы дела, возбужденного по частям 1 и 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении общества с ограниченной ответственностью «ГЕН», ИНН 5503260124, ОГРН 1225500012968, адрес: 644043, г. Омск, ул. Октябрьская, д. 33, к. 2 (далее также ООО «ГЕН», Общество),

в присутствии законного представителя (...)

#### У С Т А Н О В И Л А:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 12.01.2023 по делу № 055/05/7-1085/2022 реклама ООО «ГЕН», распространенная в сети Интернет, была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 7 статьи 7 и части 7 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Протоколом об административном правонарушении от 07.02.2023 возбуждено дело № 055/04/14.3123/2023 в отношении ООО «ГЕН».

В результате рассмотрения материалов дела установлено следующее.

В Омское УФАС России Управлением Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (вх. № 11433-эп/22 от 18.11.2022), прокуратурой Омской области (вх. № 11493/22 от 21.11.2022) направлено по подведомственности обращение физического лица по факту размещения 19.07.2022 в сетевом издании «Om1.ru» рекламной статьи, содержащей признаки нарушения требований Федерального закона «О рекламе».

22.11.2022 Омским УФАС России зафиксирован факт размещения информации в сетевом издании «Om1 (по электронному адресу: [https://www.om1.ru/health/news/274978klinik\\_a\\_kosmetologii\\_doctor\\_ivanovich\\_ljuksovy\\_e\\_procedury\\_stanovjatsja\\_dostupnymi/](https://www.om1.ru/health/news/274978klinik_a_kosmetologii_doctor_ivanovich_ljuksovy_e_procedury_stanovjatsja_dostupnymi/))»:

*«Клиника косметологии Doctor Ivanovich: люксовые процедуры становятся доступными»*

*Радоваться отражению в зеркале – естественное желание любой девушки. Врач дерматолог – косметолог Галина Иванович открыла именную клинику Doctor Ivanovich, где косметология высокого качества становится доступна для большинства омичек. Эксклюзивное предложение до конца июля увеличение губ с помощью швейцарского филлера Exellent за 5000 рублей.*

*В июле Клиника косметологии Doctor Ivanovich открыла свои двери для первых посетительниц. Прекрасной половине Омска предлагают уходовые и авторские инъекционные процедуры на люксовых препаратах, современные методики омоложения, медицинский подход и привлекательные цены.*

*Уникальным предложением клиники стала безоперационная блефоропластика на современном аппарате Sculptor bio. Она позволит омичкам вернуть молодость в кратчайшие сроки без серьезного вмешательства и длительного периода реабилитации.*

*«Безоперационная блефоропластика с помощью плазменного разряда позволяет подтянуть верхнее и нижнее веко. Мы специально привозим препарат, чтобы дать нашим девчонкам оставаться красивыми, не прибегая к хирургии» - рассказывает Галина Иванович.*

*Кроме того, в Клинике косметологии Doctor Ivanovich предлагают комплекс процедур для восстановления волос, что сегодня весьма актуально на фоне известного вируса.*

*Будучи главным специалистом в известной омской клинике, сертифицированным и ведущим тренером марки Аэлита Professional, представителем знаменитых швейцарских косметологических брендов, известным в профессиональных кругах коучем, Галина Иванович мечтала воплотить свои знания и опыт в своей собственной клинике. А еще – сделать процедуры красоты максимально приятными, безопасными и доступными для большинства женщин.*

*Открывшаяся Клиника косметологии Doctor Ivanovich воплотила в себе все фундаментальные знания и лучшие практики, которые были наработаны Галиной Иванович за долгие годы работы и преподавания.*

*Врач признается, что всегда руководствуется главным принципом «Не навреди!». Неудивительно, что в Клинике косметологии Doctor Ivanovich приоритетным стал медицинский подход к процедурам красоты. Это прослеживается во*

всех без исключения деталях – минимализме в кабинетах без ущерба для комфорта пациента, абсолютной чистоте, дорогостоящих металлических потолках, которые доступны для санобработки. Здесь же, в клинике, расположена лаборатория «Инвитро», где можно пройти необходимые анализы и выяснить реальную причину той или иной проблемы.

В честь открытия собственной именной Галина Иванович предлагает первым клиентам пройти востребованные процедуры по акционным ценам.

Эксклюзивное предложение до конца июля – увеличение губ с помощью швейцарского филлера Exellent за 5000 рублей. Это локсовый препарат, сопоставимый с ILVEDERM и Teosyal, которые ушли с российского рынка.

Однако и без подарочных акций все процедуры Doctor Ivanovich доступны для прекрасных омичек. Убедитесь в этом сами на сайте клиники.

*Клиника косметологии Doctor Ivanovich:*

*Омск, ул. Октябрьская, д. 33*

*8(3812) 63-42-63*

*Время работы с 9.00 до 21.00».*

По определению, данному статьей 3 Федерального закона «О рекламе»:

реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 - это 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; товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена в сети Интернет в сетевом издании «Om1.ru», в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к открытию косметологической клиники «Doctor Ivanovich», оказываемых в ней услугах.

1. Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» даны понятия, в том числе:

- 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;
- медицинская услуга - это медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение;
- медицинское вмешательство - выполняемые медицинским работником и иным работником, имеющим право на осуществление медицинской деятельности, по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную направленность виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а также искусственное прерывание беременности.

Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг, представляющая собой систематизированный перечень кодов и наименований медицинских услуг в здравоохранении (далее – Номенклатура).

Согласно положениям Номенклатуры перечень медицинских услуг разделен на два раздела «А» и «В»:

- раздел «А» включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение;
- раздел «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В соответствии с Номенклатурой рекламируемые услуги, в том числе «блефаропластика» относится к медицинской - «пластика века (блефаропластика) без и с пересадкой тканей» (A16.26.111).

В силу части 7 статьи 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.

Указанное также отражено в пунктах 22 и 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»: *«рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг», «согласно части 7 статьи 24 Закона о рекламе реклама лекарственных средств и медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению».*

На момент фиксации Омским УФАС России распространяемой рекламы информация, предусмотренная частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», отсутствовала.

2. В соответствии с пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности») медицинская деятельность (за исключением медицинской деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») входит в перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется лицензия.

Лицензирование государством отдельных видов деятельности направлено на защиту прав граждан, их законных интересов, нравственности и здоровья, а также на установление правовых основ единого рынка.

Лицензия гарантирует потребителю обязательное соблюдение хозяйствующим субъектом лицензионных требований и условий, предъявляемых законом к данному виду деятельности.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензия — это специальное разрешение на право юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности), которое подтверждается записью в реестре лицензий.

Согласно сведениям официальных сайтов Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения ([www.roszdravnadzor.gov.ru](http://www.roszdravnadzor.gov.ru)), Федеральной налоговой службы ([www.nalog.gov.ru/](http://www.nalog.gov.ru/)) в соответствии с лицензией ЛО41-01165-55/00630046, выданной 02.12.2022, ООО «ГЕН» наделено правом осуществлять по адресу: г. Омск, ул. Октябрьская, д. 33, к. 2 медицинскую деятельность при оказании:

- первичной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по медицинскому массажу, сестринскому делу в косметологии,
- специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по дермато-венерологии, косметологии, организации здравоохранения и общественному здоровью, эпидемиологии.

Не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений (пункт 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе»).

Вместе с тем на момент распространения рекламы (период с 19.07.2022 по 22.11.2022) ООО «ГЕН» не обладало лицензией на осуществление медицинской деятельности.

Согласно выходным данным, размещенным на сайте [www.om1.ru](http://www.om1.ru), учредителем сетевого издания «Ом1» является ООО «УК «СМК Холдинг».

Между ООО «УК «СМК Холдинг» и ООО «ГЕН» заключен договор от 18.07.2022 № 22/00835/05 на оказание рекламных услуг .

Согласно акту о приемке выполненных работ (оказанных услуг) от 31.07.2022 № 2085 за размещение информационных материалов на портале Ом1.ру ООО «УК «СМК Холдинг» и ООО «ГЕН» претензий друг к другу не имеют.

Платежным поручением от 14.11.2022 № 92 ООО «ГЕН» по счету от 18.07.2022 № 22\00802\5 оплатило услуги, оказанные ООО УК «СМК «Холдинг».

Рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

С учетом изложенного, исходя из определения, данного в пункте 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «ГЕН» является рекламодателем.

Рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7 и частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» (часть 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно **части 1 статьи 14.3 КоАП РФ** нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-10 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В силу **части 5 статьи 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 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.

Таким образом, ООО «ГЕН», имея возможность для соблюдения требований пункта 7 статьи 7 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которого предусмотрена частями 1 и 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 2 статьи 4.4 КоАП РФ при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) настоящего Кодекса и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

Таким образом, ООО «ГЕН» подлежит наказанию в пределах санкции части 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является 19.07.2022 - 22.11.2022.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ООО «ГЕН» установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело 055/04/14.3-123/20232, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

В качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность Общества (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения указанного административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 частям 1, 2 и 3 статьи 3.4 КоАП РФ 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 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 в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Оценив характер и обстоятельства совершенного ООО «ГЕН» административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 24.08.2015 № 38653,

## ПОСТАНОВИЛА:

Признать общество с ограниченной ответственностью «ГЕН» (ИНН 5503260124, ОГРН 1225500012968) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде **предупреждения** за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.