

ООО «Милана»

<...>

дело № 022/04/14.3- 1095 /2019

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 138

о назначении административного наказания

по делу № 022/04/14.3- 1095 /2019 об административном правонарушении

26 декабря 2019г. г. Барнаул

Я, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю К<...>, рассмотрев протокол и материалы дела №022/04/14.3-1095 /2019 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Милана», ОГРН 1172225000914, ИНН/КПП 2209047420/220901001, адрес местонахождения юридического лица: 658224, Алтайский край, г.Рубцовск, ул. Куйбышева, д.15, в отсутствие законного представителя ООО «Милана»,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с ч.2 ст. 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении. В адрес антимонопольного органа от ООО «Милана» ходатайство об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении не поступало.

В соответствии со ст. 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, принято решение о рассмотрении дела в отсутствие законного представителя ООО «Милана».

Согласно протоколу об административном правонарушении №96 от 13.12.2019г. в действиях ООО «Милана» допущено нарушение ч.7 ст. 24 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

19 июня 2019 года управлением Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю выявлен факт размещения и распространения по адресу:

г.Рубцовск, пр. Ленина, д.55, наружной рекламы медицинских услуг следующего содержания: «МИЛАНА спа салон ОКУНИСЬ в Мир Релакса! ВСЕ ВИДЫ МАССАЖА (лечебный), гидромассаж, спа-капсула, обертывания, депиляция, фитобочка, коррекция фигуры, инфракрасная сауна, пиявки, косметология аппаратная, инъекционная, врачебная КУРОРТ ОДНОГО ДНЯ имеются противопоказания необходима консультация специалиста ул. Щетинкина, 5 8 962 822 4131, 4-20-20 лицензия ЛО-2201 004988 от 18 мая 2018 года».

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закрепленному в ст. 3 Федерального закона «О рекламе», является публичной, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к медицинским услугам, оказываемым в спа салоне «Милана», 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 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).

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.

Согласно номенклатуре медицинских услуг, утвержденной Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», к медицинским услугам относятся: подводный душ-массаж лечебный (А20.30.010); общий массаж медицинский (А21.01.001) и т.п., проведение депиляции (А14.01.012), постановка пиявок (А14.05.001).

Следовательно, рассматриваемая реклама медицинских услуг должна

сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов и занимать не менее чем пять процентов рекламной площади.

Антимонопольным органом установлено, что соотношение размера предупреждения к общей площади рассматриваемой рекламы медицинских услуг, составляет менее 5% рекламной площади, что нарушает требования ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

Расчет соотношения предупреждения о наличии противопоказаний и необходимости консультации специалистов к общей площади рассматриваемого рекламного макета, произведен антимонопольным органом, исходя из следующего: $1 \times 100 / 127,98 = 0,78 \%$ от общего рекламного пространства, где 1 кв. см - объем предупреждения, а 127,98 кв. см - общий объем рекламной площади.

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

26 сентября 2019 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: «МИЛАНА спа салон ОКУНИСЬ в Мир Релакса! ВСЕ ВИДЫ МАССАЖА (лечебный), гидромассаж, спа-капсула, обертывания, депиляция, фитобочка, коррекция фигуры, инфракрасная сауна, пиявки, косметология аппаратная, инъекционная, врачебная КУРОРТ ОДНОГО ДНЯ имеются противопоказания необходима консультация специалиста ул. Щетинкина, 5 8 962 822 4131, 4-20-20 лицензия ЛО-2201 004988 от 18 мая 2018 года», размещенную и распространенную по адресу: г.Рубцовск, пр. Ленина, д.55, так как при ее распространении нарушены требования ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе». ООО «Милана» признано нарушившим требования ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п.6 ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.7 ст.24 несет, в том числе рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Материалами дела установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Милана» (ОГРН 1172225000914).

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодалателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

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 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.

ООО «Милана» объективно имело возможность по недопущению нарушения требований Федерального закона «О рекламе», но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, что привело к нарушению ч.7 ст.24, что образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с 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 на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

У ООО «Милана» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях ООО «Милана» имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля ООО «Милана» и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие ООО «Милана» должных мер по соблюдению требований ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе» привело к нарушению законодательства Российской Федерации о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

13.12.2019г. прокол об административном правонарушении был составлен в отсутствие законного представителя ООО «Милана», копия протокола была направлена заказным письмом с уведомлением о вручении почтового отправления 13.12.2019г.

25.12.2019г. от ООО «Милана» (вхд. №1917268) поступило ходатайство о замене

административного штрафа, предусмотренного ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях на предупреждение, в связи с отнесением ООО «Милана» к микропредприятию.

В соответствии со ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, установлены обстоятельства, смягчающие 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 26.12.2019г., ООО «Милана» относится к категории – микропредприятие.

Таким образом, ООО «Милана» 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.

ООО «Милана» впервые совершило 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.

Должностное лицо, рассматривающее данное дело об административном правонарушении, с учетом всех обстоятельств дела, считает возможным применить к ООО «Милана» ст.4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, в связи с тем, что ООО «Милана» является субъектом 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 частью 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, 4.4., 14.3, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать ООО «Милана» (ОГРН 1172225000914, ИНН/КПП 2209047420/220901001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ему 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 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 вынесения постановления 26 декабря 2019г.

Заместитель руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса К<...>

Копия постановления направлена лицу, привлеченному к административной ответственности, почтовой связью, заказным письмом с уведомлением о вручении почтового отправления. Дата направления постановления 26 декабря 2019г.