ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-39/2021

о назначении административного наказания

«28» января 2021 г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <…>, рассмотрев протокол № 054/04/14.3-39/2021 от 14.01.2021г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении <…> ООО «Рекламные Технологии» (630099, город Новосибирск, улица Депутатская, дом 46, подъезд 3, этаж 8 офис 79, ОГРН: 1025402492059, Дата присвоения ОГРН: 26.12.2002, ИНН: 5406225935, КПП: 540601001) - **<…>** (<…>), по части 5 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), по части 5 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в присутствие: представителя <…> - <…> (доверенность от 01.01.2021г.),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 15057э от 18.08.2020г.) по факту размещения в августе 2020г. в городе Новосибирске, на рекламном щите, расположенном возле дома по адресу: г. Новосибирск, ул.Ленина, д.5 (ИНО 17925, 1824-1), рекламы следующего содержания: «*Солярий от 14 руб/мин Депиляция от 100 р Скидка 10% 213 28 06 studio_olnas Ленина 12, офис 307…*», с признаками нарушения законодательства о рекламе.

В результате рассмотрения заявления, Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 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.

Рассматривая информация является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектом рекламирования выступает студия Olnas и предлагаемые её услуги: солярий, депиляция и наращивание ресниц.

Согласно ч. 7 ст. 24 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 соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Минздрава России от 13.10.2017 N 804н, проведение депиляции является медицинской услугой (А14.01.012). Таким образом, рассматриваемая реклама должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. При этом, такому предупреждению должно быть отведено не менее пяти процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Данное предупреждение в рассматриваемой рекламе отсутствует, что указывает на признаки нарушения ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» несут **рекламодатель** - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо и **рекламораспространитель** - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, ООО «Рекламные технологии» сообщило, что рассматриваемая реклама была размещена на основании Договора на оказание услуг по распространению Рекламно-информационных материалов наружной рекламы № 31/07/2020 РТ от 31.07.2020г., заключенного с ИП Казаковой <…>. Согласно Приложения №1/А от 31.07.2020г. к указанному Договору рекламная информация размещалась с 01.08.2020г. по 31.08.2020г. на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Новосибирск, ул. Ленина, 5, ул. Советская, 33 (с индексом 1824-1).

Следовательно, рекламодателем рассматриваемой рекламе является ИП Казакова О.О., рекламораспространителем - ООО «Рекламные технологии».

В ответ на Определение о возбуждении дела от 15.10.2020г., ООО «Рекламные технологии» представлен отзыв (вх. № 19270э от 28.10.2020г.), согласно которому в рекламируемой студии оказываются следующие услуги: солярий, сахарная депиляция, восковая депиляция, наращивание ресниц.

Пунктом 4 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (далее – Закон №323-ФЗ) установлено, что медицинские услуги представляют собой медицинские вмешательства или их комплекс, выполняемые для лечения, диагностики заболеваний, профилактики, медицинской реабилитации. Медицинские услуги оказываются медицинскими работниками, имеющими соответствующую квалификацию, в медицинских организациях (а также индивидуальными предпринимателями), имеющими соответствующую лицензию на медицинскую деятельность. При этом медицинская деятельность осуществляется в соответствии с порядками оказания медицинской помощи и на основе стандартов медицинской помощи.

Пунктом 5 ст. 2 Закона №323-ФЗ установлено, что 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;

Полный перечень медицинских услуг дан в Номенклатуре медицинских услуг, утвержденной Приказом Минздрава России от 13.10.2017 N 804н (ред. от 05.03.2020) "Об утверждении номенклатуры медицинских услуг". В соответствии с Номенклатурой медицинских услуг сахарная депиляция, восковая депиляция, солярий, а также наращивание ресниц не являются медицинскими услугами, то есть это простые бытовые услуги.

В организациях, не имеющих лицензии на осуществление медицинской деятельности, могут оказываться услуги по восковой, механической коррекции волосяного покрова проблемных зон, шугаринга с использованием парфюмерно-косметических средств немедицинским персоналом, а в медицинских организациях могут оказываться услуги по эпиляции с использованием лекарственных средств и медицинских изделий медицинскими работниками.

Согласно п. 7 ст. 24 Закона «О рекламе» реклама исключительно медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. Так как рассматриваемый банер не содержит рекламу медицинских услуг (рекламируются бытовые услуги), предупредительная надпись (о наличии противопоказаний рекламируемой медицинской услуги и необходимости проконсультироваться со специалистом) не требуется. Таким образом, по мнению ООО «Рекламные технологии», рассматриваемая реклама соответствует действующему законодательству.

ИП Казакова О.О. также представила отзыв на Определение о возбуждении дела (вх. № 19275 от 28.10.2020г.), согласно которому изготовление рекламы было заказано ООО «Рекламные технологии». Рекламный макет был отправлен на проверку юристу ООО «Рекламные технологии», и после утверждения, согласован сторонами. Медицинской деятельности ИП Казакова О.О. не занимается, соответствующих лицензий не имеет.

Комиссия Новосибирского УФАС России не принимает доводы ООО «Рекламные

технологии» на основании следующего.

Согласно ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, реклама медицинских услуг должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В рассматриваемой рекламе не содержится сведений о том, какой вид депиляции проводится в рекламируемом салоне. Указано одно слово: «депиляция».

В соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Минздрава России от 13.10.2017 N 804н, проведение **депиляции** является медицинской услугой (А14.01.012).

При этом в соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ 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. **Оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными познаниями.**

Рядовой потребитель, не обладающий специальными познаниями, ознакомившись с рассматриваемой информацией, видит рекламу услуг депиляции, являющихся медицинскими, в соответствии с Номенклатурой медицинских услуг. Так, заявитель обратился в Новосибирское УФАС России с заявлением именно потому, что принял рассматриваемую рекламу за рекламу, в том числе, медицинской услуги.

Таким образом, поскольку указанная в рекламе услуга (депиляция) является медицинской, а предупреждение о наличии противопоказаний к её применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов отсутствовало, рассматриваемая реклама нарушает требования ч.7 ст. 24 Закона «О рекламе».

Следовательно, ООО «Рекламные технологии» и ИП Казакова О.О. нарушили требования указанной нормы.

Решением по делу № 054/05/24-1972/2020 от 02.11.2020г. ООО «Рекламные технологии» признано нарушившим ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе».

В соответствии с 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.

Дата совершения административного правонарушения – 01.08.2020г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В соответствии со ст. 2.4. Кодекса РФ об административных правонарушениях, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае

совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ, назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Согласно материалам дела <…> ООО «Рекламные Технологии» является **<…>**. Следовательно, ответственным за данное правонарушения является именно указанное должностное лицо.

Нарушение ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе» образует состав административного правонарушения, предусмотренного **ч. 5 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях**, согласно которой 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.

Срок давности привлечения <…> к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с п. 1 ст. 4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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 п.2 ст. 3.4 Кодекса РФ 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.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Рекламные технологии» является субъектом малого предпринимательства. Дата включения в реестр 01.08.2016г. <…> является должностным лицом ООО «Рекламные технологии».

Данное правонарушение совершено <…> впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло 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 не причинило имущественного ущерба.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, отсутствие смягчающих, отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.2, 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <…> ООО «Рекламные Технологии» (ОГРН: 1025402492059, Дата присвоения ОГРН: 26.12.2002, ИНН: 5406225935, КПП: 540601001) - **< … >** (<…>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к **< … >** меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.

В силу ст. 29.11 Кодекса РФ об административных правонарушениях, резолютивная часть данного Постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.