

Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Коми

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

**о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № РШ 103-12/16**

15 февраля 2017 года

№ 03-06/1514

Сыктывкар

<...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России), адрес места нахождения: 16700, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А, <...>, рассмотрев протокол от 31.01.2017 и материалы дела № РШ 103-12/16 о совершении индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>), <...>, административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ)

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено протоколом Коми УФАС России от 31.01.2017, составленным в отсутствие индивидуального предпринимателя <...>, надлежащим образом извещенной о дате, времени и месте его составления, соответствующие доказательства имеются в материалах дела.

Определением Коми УФАС России от 31.01.2017 № 03-06/877 рассмотрение дела № РШ 103-12/16 назначено на 15 февраля 2017 года в 14 часов 00 минут.

Копии протокола об административном правонарушении и Определения направлены Коми УФАС России в адрес ИП <...> письмом от 31.01.2017 № 03-06/878.

Административное дело рассмотрено 15.02.2017 в отсутствие ИП <...>, надлежащим образом извещенной о дате, времени и месте его рассмотрения, что подтверждается телеграммой от 08.02.2017, уведомлениями о вручении почтовых отправлений от 02.02.2017 и 06.02.2017 № 16799108984572 и № 16799108984619 соответственно.

В ходе рассмотрения настоящего административного дела должностным лицом Коми УФАС России установлено следующее.

Из представленных материалов следует, что на странице (полосе) 11 газеты «Городские Ведомости» размещена реклама следующего содержания: «Весенний марафон. Успей принять участие в забеге низких цен! Комбинированная чистка лица – 1400р. Механическая чистка лица – 1100 р. Ультразвуковая чистка лица – 1200 р. Пилинг «мыльный» - 1300 р. Пилинг «коралловый» - 1500 р. Ухта, Строительная, 2а, ТРЦ «Ярмарка» тел. 700-922 ПЕРСОНА. Постоянный партнер газеты «Городские ведомости». Срок акции: с 1.04.2016 г. по 30.04.2016 г.»

В соответствии со 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.

Указанная информация содержит следующие признаки рекламы:

- распространена посредством размещения её на странице (полосе) 11 газеты «Городские Ведомости» от 07.04.2016 № 02 (002);
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – услугам салона «Персона», формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, размещенная на странице (полосе) 11 газеты «Городские Ведомости» от 07.04.2016 № 02 (002), является рекламой.

В соответствии с 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.

Согласно ч. 4 ст. 2 Закона о рекламе, специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Из содержания рассматриваемой рекламы усматривается, что она не является явно не относящейся к рекламе медицинских услуг, следовательно, на неё распространяются требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

В статье 2 Федерального закона № 323 от 21.11.2011 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» перечислены основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе, в том числе такие, как:

- медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение;

Перечень медицинских услуг утвержден приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» (далее – Номенклатура медицинских услуг).

Номенклатура медицинских услуг представляет собой перечень медицинских услуг. Перечень медицинских услуг разделен на два класса: «А» и «В». Класс "А" включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение. Класс "В" включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В указанную Номенклатуру медицинских услуг включены следующие услуги: ультразвуковой пилинг (код А22.01.001.002); пилинг-массаж (А21.01.006); дерматологический пилинг (А16.01.024).

Пилинг (эксфолиация) – косметологическая процедура, которая представляет собой глубокую очистку кожи, удаляя верхний ороговевший слой кожи, очищает

кожу от угревой сыпи, разглаживает её поверхность.

В зависимости от сложности процедуры пилинга существуют следующие противопоказания к его применению.

Абсолютные противопоказания к пилингу. К данной категории относятся врожденные, либо приобретенные заболевания, лечение которых либо невозможно, либо занимает длительное время. К таким заболеваниям относятся:

- раковые заболевания;
- заболевания сердечнососудистой системы;
- аллергия на препараты, входящие в состав для пилинга;
- заболевания герпесом.

Относительные противопоказания к пилингу. Данные противопоказания носят временный характер и не являются критическими. К ним относятся:

- беременность и период лактации;
- гнойничковые воспаления на коже и другие нарушения целостности кожного покрова;
- вирусные заболевания, лихорадка (высокая температура).

Из вышеизложенного следует, что услуга по проведению пилинга имеет противопоказания.

Таким образом, такая услуга как пилинг, указанная в рассматриваемой рекламе, является медицинской услугой, имеющей противопоказания, следовательно, реклама такой услуги должна распространяться с учётом требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Рассматриваемая реклама не содержит ни одного из предусмотренных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе видов предупреждений.

При таких обстоятельствах, рассматриваемая реклама размещена в нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, согласно частям 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, несут и рекламодаделец, и рекламодатель.

Частью 8 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований частей 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодатель – лицо,

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

Согласно п. 6 ст. 3 Закона о рекламе, рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Рассматриваемая реклама размещена в газете «Городские Ведомости», учредителем (соучредителем) которой, согласно свидетельству о регистрации СМИ <...>, является ИП <...>

Из пояснений представителя ИП <...>, направленных письмом № 9 от 28.07.2016 (вх. № 05.08.2016 от 05.08.2016), следует, что рекламодателем и рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы является газета «Городские ведомости», рекламодателем – ООО «ГАРАНТ-100». Заявка на бесплатное размещение рекламы была получена от ООО «ГАРАНТ-100» по телефону <...> газеты «Городские ведомости» <...>. Содержание рекламы, её наполнение определено, подготовлено <...> и согласовано с <...> газеты «Городские ведомости». Реклама распространялась 07.04.2016 на территории г. Ухта. Из письменных пояснений представителя ИП <...> следует, что нарушение рекламного законодательства в рассматриваемом случае произошло ввиду неопытности сотрудника газеты <...>.

Из имеющихся данных следует, что рекламопроизводителем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>

Определениями об отложении рассмотрения дела № Р 27-06/16 № 03-01/7201 от 02.08.2016, № 03-01/8120 от 29.08.2016 от 29.08.2016 у ООО «ГАРАНТ -100» запрашивались необходимые для рассмотрения настоящего дела документы и письменная информация, в том числе опосредующие производство и размещение рассматриваемой рекламы, однако, ни в установленные антимонопольным органом сроки, ни на дату рассмотрения дела – 09.09.2016 Обществом запрашиваемое не представлено.

Оценив имеющиеся в материалах рекламного дела данные, Комиссия Коми УФАС России пришла к нижеследующим выводам.

Распространенная на странице 11 газеты «Городские ведомости» № 02 (002) от 07.04.2016 информация по своему содержанию привлекает внимание неопределённого круга лиц к деятельности салона «ПЕРСОНА», предлагающего услуги, в том числе пилинга, а также иные услуги, оказываемые данным салоном, указаны цены на предлагаемые потенциальным потребителям услуги, а также номер телефона, по которому имеется возможность узнать, в том числе об условиях их оказания, что формирует и поддерживает интерес к указанным услугам и салону «ПЕРСОНА» в целом, тем самым способствует продвижению данных услуг на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

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.

В силу п. 2 ст. 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.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования является салон «ПЕРСОНА» и оказываемые в нём услуги, в том числе пилинга.

Согласно сведениям, размещённым на salon-persona.ru, салоном «ПЕРСОНА», осуществляющим деятельность по адресу: г. Ухта, ул. Советская, д. 2, оказываются медицинские и косметологические услуги, в том числе предоставляется услуга по проведению пилинга. В приложении к санитарно-эпидемиологическому заключению от 28.05.2016, копия которого имеется в материалах рекламного дела, салон красоты «ПЕРСОНА» предоставляет, в том числе услуги по уходу за кожей лица и тела, кистей рук и стоп. Кроме того, ООО «ГАРАНТ-100» имеет лицензию от 04.05.2016, копия которой представлена в материалы рассматриваемого дела, на осуществление медицинской деятельности.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ в отношении ООО «ГАРАНТ-100», копия которой имеется в материалах рекламного дела, основным видом деятельности Общества является предоставление услуг парикмахерскими и салонами красоты.

Из вышеизложенного следует, что рассматриваемая информация является рекламной, поскольку размещена для привлечения внимания потенциальных потребителей к объектам рекламирования: салону «ПЕРСОНА» и предлагаемым им услугам, в том числе услуге пилинга, с целью получения систематической прибыли от основной экономической деятельности, что отвечает целям предпринимательской деятельности.

Согласно выписке из ЕГРИП в отношении ИП <...>, одним из видов её деятельности является издание газет.

Из вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама размещена ИП <...> с целью получения прибыли от её экономической деятельности, что отвечает целям предпринимательской деятельности.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ в отношении ООО «ГАРАНТ-100», лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени Общества, является <...> (далее – <...>).

Из вышеизложенного следует, что должностным лицом, ответственным за соблюдение Обществом законодательства о рекламе применительно к рассматриваемой ситуации, является <...> ООО «ГАРАНТ-100» <...>.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение рекламного законодательства произошло, в том числе по вине ИП <...>

ИП <...> на стадии производства и распространения рекламы не осуществлено надлежащего контроля за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям Закона о рекламе, следствием чего и стало несоответствие рекламы установленным требованиям.

Таким образом, в том числе ИП <...> нарушены требования ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

Решением Комиссии № 03-01/8645 от 15.09.2016 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, поскольку она распространялась в нарушение требований ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 5 ст. 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.

С учетом изложенного, ИП <...> допустила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: 07 апреля 2016.

Место совершения административного правонарушения: г. Ухта и г. Сосногорск, Республика Коми.

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Из материалов административного и рекламного дел следует, что у ИП <...> имелась возможность для соблюдения требований, установленных ч. 7 ст. 24 Закона о рекламе, однако из имеющихся в рекламном и административном делах материалов не усматривается, что все зависящие от ИП <...> меры к соблюдению требований рекламного законодательства ей были приняты.

ИП <...> не предприняла достаточных мер для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути, уклонилась от обязанности по контролю за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям рекламного законодательства, что является, в том числе исключительной зоной ответственности рекламораспространителя.

В связи с чем, обстоятельств, как исключających возможность соблюдения ИП <...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии всех зависящих от нее мер по соблюдению требований рекламного законодательства не усматривается.

Таким образом, вина ИП <...> в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, является установленной.

В соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания

физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностное лицо считает возможным учесть в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность ИП <...>: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

Согласно ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии с ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ 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 соответствии с ч. 3 ст. 3.4 КоАП РФ 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 ст. 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. 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. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей [раздела II](#) настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенному на сайте Федеральной налоговой службы России, ИП <...> 10.01.2017 включена в реестр как микропредприятие.

В соответствии с п. 19.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 в силу [пункта 2 части 1 статьи 4.3](#) КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный [статьей 4.6](#) КоАП РФ.

При применении указанной нормы судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей [Особенной части](#) КоАП РФ.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, в том числе признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со [статьей 4.6](#) настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии со ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

В Коми УФАС России документы, свидетельствующие о причинении вреда или возникновении 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 о наличии имущественного ущерба в результате совершенного административного правонарушения, отсутствуют.

ИП <...> ранее не привлекалась к административной ответственности за нарушение законодательства РФ о рекламе, в том числе по ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ. Обратное в Коми УФАС России отсутствует. Соответственно ИП <...> можно считать впервые совершившей административное правонарушение. Таким образом, усматриваются обстоятельства для замены административного штрафа на предупреждение.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание цели административного наказания, установленные ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, учитывая характер совершенного ИП <...> административного правонарушения, личность, имущественное положение ИП <...>, наличие обстоятельства, смягчающего административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьями 4.1, 4.1.1, 4.2, частью 5 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать ИП <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.
2. Назначить ИП <...> административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП РФ Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

- 1) после истечения [срока](#), установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;
- 2) после истечения [срока](#), установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;
- 3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по

жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

<...>