ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-101/18Р

о назначении административного наказания

«01» октября 2018г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев Протокол № 06-101/18Р от 01 октября 2018г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Грейд Групп» (ИНН 7710914668, адрес регистрации юридического лица: 125009, г. Москва, ул. Тверская, д. 9, стр.7, дата регистрации в качестве юридического лица: 06.06.2012г.), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного ч.5 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,
в присутствии представителя ООО «Грейд Групп» (ИНН 7710914668) по Доверенности №4/18 от 22.03.18г. <....>,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. вх.№1907э от 19.04.2018г.) по факту размещения в феврале, марте, апреле 2018 года на светодиодном экране на здании ГУМ Россия по адресу г. Новосибирск, площадь Карла Маркса, д. 1, информации следующего содержания:

«Салон красоты Марлен Шугаринг от 200 до 600 р. Лазерная эпиляция от 500 до 2000 р. Волосы вас не согреют т. 248-40-56 Имеются противопоказания. Необходимо проконсультироваться со специалистом. Лицензия № ЛО-54-01-004247 от 06.02.2017г.», с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Новосибирским УФАС России по указанному факту возбуждено данное дело, по результатам рассмотрения которого установлено следующее.

Реклама, на основании ч.1 ст.3 Закона «О рекламе» - 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.

Рассматриваемая информация, отвечает всем указанным признакам рекламы, соответственно, является рекламой.

Объектом рекламирования может быть 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 являются услуги, предоставляемые салоном красоты «Марлен» - шугаринг, лазерная эпиляция.

Медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение

заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение (Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 07.03.2018) "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации").

Процедура по проведению эпиляции (А14.01.013) входит в перечень номенклатуры медицинских услуг, согласно Приказу Министерства здравоохранения от 13.10.2017 N 804н "Об утверждении номенклатуры медицинских услуг", следовательно, является медицинской услугой.

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.

На рассматриваемом рекламном объявлении присутствует необходимая предупредительная надпись о наличии противопоказаний к применяемой процедуре и необходимости консультации специалиста перед ее применением, однако, размер предупредительной надписи, составляющей 1,62% рекламной площади, не соответствует соотношению 5% (и более) к 100% рекламного пространства, что является нарушением требований ч.7 ст.24 Закона «О рекламе».

Ответственность за несоблюдение требований ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч.6 ст.38 Закона «О рекламе») и рекламораспространитель (ч.7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ч.5 ст.3 Закон «О рекламе»).

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ч.7 ст.3 Закон «О рекламе»).

В распоряжении Новосибирского УФАС России имеются документы, согласно которым, лицом, разместившим рассматриваемую рекламную информацию на светодиодном экране на здании ГУМ Россия по адресу г. Новосибирск, площадь Карла Маркса, д. 1, является компания «Maer Group».

ООО «Грейд Групп» (бренд «Maer Group») сообщило, что размещение рекламно-информационных материалов с сюжетом «салон красоты «Марлен» осуществлялось на основании Договора оказания услуг № 52-Р от 28.09.2017г., заключенного между ИП Белкина М.А.(рекламодатель) и ООО «Грейд Групп» (рекламораспространитель).

Рекламно-информационные материалы поступали посредством электронной почты в адрес ООО «Грейд Групп» в виде готового видеофайла. Распространение рекламного материала осуществлялось на медиафасаде с использованием динамических (анимированных) медиафайлов.

Содержание рекламной информации определяется рекламодателем, в силу положений заключенного между сторонами Договора. ООО «Грейд Групп» осуществляет проверку содержания рекламной информации только в пределах ответственности рекламораспространителя в соответствии с ФЗ «О рекламе», а также сложившейся судебной практикой рассмотрения дел данной категории. Кроме того, в силу положений п. 3.3.6. Договора - ответственность за содержание информации несет Заказчик.

Оказанные ООО «Грейд Групп» (Общество) услуги за период с 01.04.2018г. по 30.04.2018г. были приняты без замечаний на основании Акта №52-Р/6 от 30.04.2018г.

Копия лицензии ИП Белкиной М.А. в адрес ООО «Грейд Групп» не предоставлена, однако в фактах ее наличия и отсутствии информации об ее отзыве/аннулировании Общество убедилось путем исследования информации на официальном сайте Министерства здравоохранения Новосибирской области, в соответствии с которой, лицензия ЛО-54-01-004247 выдана ООО «Марлен» на право осуществления: «Медицинская деятельность: При оказании первичной, в том числе доврачебной, врачебной и специализированной, медико-санитарной помощи организуются и выполняются следующие работы (услуги): при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по: косметологии». Дата выдачи: 06.02.2017. Срок действия: бессрочно.

13.09.18г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России представителем ООО «Грейд Групп» была озвучена позиция, представленная ранее в пояснениях. С наличием нарушений в действиях ООО «Грейд Групп» Общество согласно. Заказчик (ИП Белкина М. А.) направил рекламную информацию в готовом виде, после чего правовую оценку осуществил юрист организации.

В настоящее время рассматриваемая рекламная информация не распространяется, в силу окончания действия Договора оказания услуг № 52-Р от 28.09.2017г.

Рассмотрев материалы дела, заслушав позицию ООО «Грейд Групп», Комиссия Новосибирское УФАС России приходит к выводу о наличии нарушения требований ч. 7 ст. 24 Закона «О рекламе» в действиях ООО «Грейд Групп» по причине размещения на светодиодном экране на здании ГУМ Россия по адресу г. Новосибирск, площадь Карла Маркса, д. 1, информации с предупредительной надписью «о наличии противопоказаний к применению рекламируемых услуг» ненадлежащего размера.

Комиссией Новосибирского УФАС России по делу № 37/18 от «25» сентября 2018г. реклама, размещенная в феврале, марте, апреле 2018 года на светодиодном экране на здании ГУМ Россия по адресу г. Новосибирск, площадь Карла Маркса, д. 1, следующего содержания: «Салон красоты Марлен Шугаринг от 200 до 600 р. Лазерная эпиляция от 500 до 2000 р. Волосы вас не согреют т. 248-40-56 Имеются противопоказания. Необходимо проконсультироваться со специалистом. Лицензия № ЛО-54-01-004247 от 06.02.2017г.», признана ненадлежащей,

а общество с ограниченной ответственностью «Грейд Групп» (ИНН 7710914668, адрес регистрации юридического лица: 125009, г. Москва, ул. Тверская, д. 9, стр.7) нарушившим требования ч.7 ст.24 Закона «О рекламе», согласно которой, 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.

Согласно ч.4 ст. 38 ФЗ «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 – феврале-апреле 2018г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В силу ч. 5 ст. 14.3 Кодекса РФ 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 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, действия ООО «Грейд Групп» образуют состав правонарушения, предусмотренного ч.5 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

На рассмотрении данного дела представителю лица были разъяснены права, в соответствии с п.1, п.2 ст. 51 Конституции Российской Федерации, с ч.5 ст. 25.5 КоАП РФ.

При рассмотрении дела представитель ООО «Грейд Групп» озвучил позицию, изложенную ранее в Протоколе № 06-101/18Р, согласно которой, Общество согласно с наличием нарушения ч. 5 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Также представитель ООО «Грейд Групп» просил учесть при вынесении административного наказания, что ООО «Грейд Групп» впервые совершено подобное правонарушение и лицо является субъектом малого предпринимательства.

Материалами дела установлено, что ООО «Грейд Групп» имелась возможность не

совершать рассматриваемое правонарушение, также Обществом не были приняты все необходимые меры для соблюдения законодательства о рекламе.

Срок давности привлечения ООО «Грейд Групп» к административной ответственности, установленный ст.4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Согласно ч.2. ст. 3.4 Кодекса РФ 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.

На основании ч.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.

Новосибирским УФАС России установлено, что ООО «Грейд Групп» состоит в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, а также правонарушение, предусмотренное ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях Обществом совершено впервые, кроме того, в действиях лица отсутствует совершение причинения вреда и имущественного ущерба, в связи с чем, имеются основания для замены административного штрафа предупреждением.

Учитывая характер правонарушения, при отсутствии смягчающих обстоятельств установленных ст.4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст. 3.4, ст.4.1.1, ст.14.3, ст.23.48 Кодека РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1.Признать общество с ограниченной ответственностью «Грейд Групп» (ИНН 7710914668, адрес регистрации юридического лица: 125009, г. Москва, ул. Тверская, д. 9, стр.7, дата регистрации в качестве юридического лица: 06.06.2012г.), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к обществу с ограниченной ответственностью «Грейд Групп» меру административной ответственности в виде предупреждения.

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

В соответствии со ст. 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, резолютивная часть Постановления объявлена немедленно.