

<...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №022/04/14.3-726/2024 об административном правонарушении

05 июля 2024г. г. Барнаул

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол от 18.06.2024 об административном правонарушении, составленный начальником отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, а также материалы дела об административном правонарушении

№022/04/14.3-726/2024 в отношении индивидуального предпринимателя <...>

УСТАНОВИЛ:

на рассмотрение дела <...> не явился, о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении уведомлен надлежащим образом; направил представителя - адвоката <...>

Согласно протоколу об административном правонарушении от 18.06.2024г., индивидуальным предпринимателем <...> допущено нарушение п.1 ч.3 ст.5, ч.7 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), что указывает на событие и состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1, ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

Алтайским краевым УФАС России выявлен факт размещения 20.02.2024г. в 09:05 в сети Интернет в телеграм-канале «Инцидент Барнаул» рекламы следующего содержания: «Лазерная шлифовка CO2 теперь в Epicenter Самый эффективный и безопасный способ избавления от: -рубцов от акне, пигментации, расширенных пор; -шрамов от механических травм; -послеоперационных травм; -локальные дефекты кожи после ожогов. Успевай записаться на процедуру со скидкой за 13.500 вместо 15.000 Промокод «NEW8» до 27 февраля в @epicenterbrn WhatsApp: 8(903)-911-3999 Наши адреса: 1905 года, 25 Взлетная, 23 Балтийская 92, к2 Реклама ИП Пахомов В.Д. Erid: 2VtzqvL1XcU».

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Согласно п.2 ст.3 Федерального 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.

Обозначенная выше информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к центру эпиляции <...>, а также к оказываемой в центре услуге – лазерной шлифовке кожи. Кроме того, реклама содержит информацию «Самый эффективный и безопасный способ».

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13.10.2017 №804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» (в ред. приказа от 05.03.2020 №148н) утверждена Номенклатура медицинских услуг, представляющая собой перечень медицинских услуг.

Согласно Номенклатуре медицинских услуг, к медицинским услугам относится лазерная шлифовка кожи (A22.01.002)

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой медицинских услуг.

Согласно 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 распространяемой наружной рекламе такому предупреждению должно быть отведено не менее чем 5% рекламной площади (рекламного пространства).

Распространяемая реклама не содержит предупреждения о противопоказаниях, что указывает на нарушение ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п.1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения, в том числе, о преимуществах рекламируемого товара

перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с п. 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах. В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с

указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

В рассматриваемой рекламе услуги лазерной шлифовки указано сравнение «самый эффективный и безопасный способ», однако, подтверждение указанной информации ИП <...> не представлено.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит недостоверные сведения о преимуществах рекламируемой услуги, так как указывает её как «самый эффективный и безопасный способ» в отсутствие подтверждения достоверности информации, что является нарушением п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

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

Следовательно, рассматриваемая реклама «Лазерная шлифовка CO2 теперь в EpicCenter Самый эффективный и безопасный способ избавления от: -рубцов от акне, пигментации, расширенных пор; -шрамов от механических травм; - послеоперационных травм; -локальные дефекты кожи после ожогов. Успевай записаться на процедуру со скидкой за 13.500 вместо 15.000 Промокод «NEW8» до 27 февраля в @epicenterbrn WhatsApp: 8(903)-911-3999 Наши адреса: 1905 года, 25 Взлетная, 23 Балтийская 92, к2 Реклама ИП Пахомов В.Д. Erid: 2VtzqvL1XcU» является ненадлежащей, так как при ее размещении нарушены требования п.1 ч.3 ст.5, ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона, несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; за нарушения требования ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе», ответственность несёт как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Рекламный модуль содержит информацию о рекламодателе – ИП <...>

19 апреля 2024 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе принято решение о признании рекламы ИП<...>ненадлежащей, поскольку при ее размещении нарушены требования п.1 ч. ст.5, ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно 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.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ, 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 со 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, несут административную ответственность как должностные лица.

Являясь рекламодателем, ИП <...> выступает участником рынка рекламной деятельности. Следовательно, вступая в отношения в сфере рекламы, в силу специфического статуса, рекламодатель обязан соблюдать специальные требования в процессе размещения рекламы.

ИП <...> объективно имел возможность по недопущению нарушения требований Федерального закона «О рекламе».

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1, ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности, в действиях ИП <...> имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1, ч.5 ст.14.3 КоАП РФ.

Не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля ИП <...> и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1, ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основе собранных по делу доказательств, прихожу к выводу, что вина ИП <...> в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, установлена.

Состав административного правонарушения, совершенного ИП <...> образуют:

-объект административного правонарушения - установленный порядок размещения и распространения рекламы;

-объективная сторона - действия ИП <...>, направленные на размещение рекламы с нарушением п.1 ч.3 ст.5, ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе»;

-субъект правонарушения – индивидуальный предприниматель <...>

-субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП <...> имелась возможность соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению законодательства.

Таким образом, имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ИП <...> следовательно, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект,

объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

На момент рассмотрения настоящего дела сроки давности привлечения индивидуального предпринимателя к административной ответственности, установленные ст. 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Непринятие ИП <...> должных мер по соблюдению требований п.1 ч.3 ст.5, ч.7 ст.24 Федерального закона «О рекламе» привело к нарушению законодательства Российской Федерации о рекламе, что образует оконченный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.1, ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 17 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 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.

18.06.2024г. протокол об административном правонарушении составлен в присутствии представителя адвоката<...>

При составлении протокола установлено, что 25.04.2024г. прекращена деятельность <...> как индивидуального предпринимателя, о чем внесена запись в ЕГРИП.

Факт размещения рекламы выявлен 20.02.2024г., факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе установлен 11.04.2024г. на заседании Комиссии по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, то есть в то время, когда <...> был зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя.

Следовательно, привлечение <...> к административной ответственности должно осуществляться исходя из статуса, который лицо имело в момент совершения административного правонарушения – индивидуальный предприниматель, который подлежит административной ответственности как должностное лицо.

Установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное статьей 4.2 КоАП РФ - добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, при рассмотрении дела не установлено.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, прихожу к выводу об отсутствии оснований для признания малозначительным совершенного ИП <...> правонарушения (согласно ст. 2.9 КоАП РФ).

В соответствии с п.1 ст.4.1.1 КоАП РФ, за впервые совершенное административное правонарушение 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 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 информационной базе платформы «Дело» (ЕИАС-Дело) по состоянию на 05.07.2024 года отсутствуют сведения о привлечении ИП <...>к административной ответственности за совершение однородного административного правонарушения (статья 14.3 КоАП РФ).

Таким образом, исходя из материалов дела и учитывая роль правонарушителя, прихожу к выводу о наличии оснований для применения положения ст. 4.1.1 КоАП РФ о замене штрафа 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, 14.3, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать, на момент совершения правонарушения, индивидуального предпринимателя <...>виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частями 1 и 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и, в порядке ст. 4.1.1 КоАП РФ, назначить наказание в виде предупреждения.

В соответствии с п.3 ч.1 ст. 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об

административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии со статьей 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении, связанном с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Согласно статье 30.3 КоАП РФ, жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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 05 июля 2024 года

Дата изготовления постановления в полном объеме 05 июля 2024 года
Дата направления копии постановления 08 июля 2024 года

Руководитель управления <...>