ООО «Курс»

(редакция журнала «Телепарк»)

<...>

г. Барнаул, 656015

Короленко ул., д.107, каб.206

г. Барнаул, 656043

<...>

Дело №022/04/14.3-594/2021

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №30

о назначении административного наказания

по делу №022/04/14.3-594/2021 об административном правонарушении

28 июля 2021г. г. Барнаул

Я, врио руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол №28 от 14.07.2021 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 №022/04/14.3-594/2021 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Курс» (далее – ООО «Курс»),

УСТАНОВИЛ:

на рассмотрение дела законный представитель ООО «Курс» не явился, представителя не направил, заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества.

В соответствии с ч.2 ст.25.1 КоАП РФ 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 ч.3 ст.28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

В соответствии со ст.29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

Согласно протоколу об административном правонарушении №28 от 14.07.2021г. ООО «Курс» допущено нарушение ч.8 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.5 ст.14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

16.04.2021г. Алтайским краевым УФАС России выявлен факт размещения и распространения в журнале «Телепарк» №15 (1169) от 14.04.2021г. на странице №7 статьи «Почему именно лазер?». В тексте статьи указано, что в клинике «Варикоза нет» используется метод ЭВЛК (эндовенозная лазерная коагуляция) и описываются преимущества данного метода. Также указано следующее: «Акция* -20% на ЭВЛК 0050330 Реклама *Предложение действует на момент публикации ООО «ВАРИКОЗА НЕТ». Лиц. №ЛО-22-01-005602 от 24.01.2020г.».

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», закрепленному в ст.3 Федерального закона «О рекламе», направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к медицинской услуге и методу - эндовенозной лазерной коагуляции, оказываемой в клинике «Варикоза нет».

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.

Федеральным законом «О рекламе» установлены специальные требования к рекламе медицинских услуг.

Согласно ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе» реклама лекарственных препаратов в формах и дозировках, отпускаемых по рецептам на лекарственные препараты, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, а также медицинских изделий, для использования которых требуется специальная подготовка, не допускается иначе как в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий и в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях.

В соответствии с Письмом ФАС России от 28.05.2015 N АД/26584/15 под методами профилактики, диагностики, лечения или медицинской реабилитации понимаются способы, приемы проведения профилактики, диагностики, лечения или

медицинской реабилитации.

Требования ч.8 ст.24 Закона о рекламе распространяются на все без исключения методы профилактики, диагностики и медицинской реабилитации и запрещают их рекламирование.

Согласно Письму ФАС России от 25.09.2017 N АК/65861/17 "О рекламе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации" при отнесении рекламы к рекламе медицинских услуг или к рекламе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации необходимо исходить из следующего. Перечень медицинских услуг определен Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации.

При этом указание в рекламе способов воздействия на организм человека, полностью совпадающих с наименованием медицинских услуг, содержащихся в Номенклатуре, позволяет квалифицировать такую рекламу в качестве рекламы медицинских услуг, при отсутствии в такой рекламе иной информации, позволяющей выделить иные объекты рекламирования, в том числе при отсутствии в рекламе раскрытия содержания того или иного метода профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации.

Согласно номенклатуре медицинских услуг, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13.10.2017г. №804н лазерная коагуляция вен нижних конечностей относится к медицинским услугам (код медицинской услуги А22.12.003).

Рассматриваемая рекламная статья содержит информацию о методе лечения - эндовенозная лазерная коагуляция (описание процедуры, особенности, преимущества), что указывает на нарушение ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

По информации Территориального органа Росздравнадзора по Алтайскому краю лазерная коагуляция вен нижних конечностей (код медицинской услуги А22.12.003) в соответствии с приказом Минздрава России от 24.12.2012 №1456Н «Об утверждении стандарта специализированной медицинской помощи при варикозном расширении вен нижних конечностей с язвой и (или) воспалением» является одним из методов лечения.

На основании изложенного, реклама медицинского метода лечения варикозной болезни (метод ЭВЛК (эндовенозная лазерная коагуляция) клиники «Варикоза нет», размещенная в журнале «Телепарк» №15 (1169) от 14.04.2021г. на странице №7, распространена с нарушение ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

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

В соответствии со ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.8 ст.24 настоящего Федерального закона, несет как рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, так и

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

Антимонопольным органом установлено, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламной информацией является ООО «Курс» (ИНН 2221234794).

23.06.2021г. Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, реклама медицинского метода лечения варикозной болезни клиники «Варикоза нет», распространенную в журнале «Телепарк» №15 (1169) от 14.04.2021г. на странице №7, признана ненадлежащей, не соответствующей требованиям ч.8 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 с ч.2 ст.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 «Курс» в антимонопольный орган представлены письменные пояснения. Общество считает, что в рассматриваемой рекламе объектом рекламирования выступает услуга - эндовенозная лазерная коагуляция, а не метод.

Однако, согласно определению Верховного Суда РФ от 27.10.2016 №303-КГ16-8450 по делу №А04-5936/2015 реклама, в которой раскрывается содержание того или иного метода профилактики, способа или приема диагностики, лечения и медицинской реабилитации, попадает под запрет, установленный ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

В рассматриваемом случае рекламируется именно метод ЭВЛК (эндовенозная лазерная коагуляция), так как раскрывается содержание и особенности данного метода – «минимальная травматичность и высокая эффективность», «отсутствие разрезов», «лечение выполняется через небольшой прокол», «комфортная и быстрая реабилитация», «запаянная вена» <…> обрастает соединительной тканью и в дальнейшем лизируется», «у пациента отсутствуют разрезы, шрамы и травмы», «нет негативного воздействия наркоза на печень, почки и головной мозг».

ООО «Курс» имело реальную возможность обеспечить соблюдение законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, но не приняло к тому надлежащих мер, что привело к нарушению ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе» и влечет административную ответственность в соответствии с ч.5 ст.14.3 КоАП.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности. У ООО «Курс» 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 «Курс» имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст.14.3 КоАП РФ.

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

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

Непринятие ООО «Курс» должных мер по соблюдению требований ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе» привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует оконченный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.5 ст.14.3 КоАП РФ.

14.07.2021г. протокол об административном правонарушении был составлен в отсутствие представителя ООО «Курс». Копия протокола об административном правонарушении направлена в адрес Общества по электронной почте и Почтой России.

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 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.

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 28.07.2021г., ООО «Курс» относится к категории – микропредприятие.

Таким образом, ООО «Курс» соответствует указанным условиям отнесения к категории субъектов малого и среднего предпринимательства –

микропредприятие.

Согласно ч.2 ст.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 «Курс» 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.

С учетом того, что ООО «Курс» является субъектом малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных ч.2 ст.3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в соответствии со ст.4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст.4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

ООО «Курс» при рассмотрении данного дела просит применить ст.2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях или ограничится минимальным наказанием.

Антимонопольным органом при рассмотрении материалов дела оснований для применения ст.2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не установлено.

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 общество с ограниченной ответственностью «Курс», ИНН 2221234794, 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 – 28 июля 2021 года.

Дата направления копии постановления – 29 июля 2021 года.

Врио руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса <...>