

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 75

о назначении административного наказания
по делу №273-АД(Р)09-18 об административном правонарушении

25 сентября 2018г. г. Барнаул

Я, врио заместителя руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю Б<...>, рассмотрев протокол должностного лица управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю № 48 от 11.09.2018г. и материалы дела №273-АД(Р)09-18 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица ООО КЭМ «Антуриум» - менеджера Ш<...> далее- Ш<...> <...> ИНН: 222213058896, место рождения: <...>: <...>, и другие материалы дела №273-АД(Р)09-18 об административном правонарушении,
УСТАНОВИЛ:

согласно протоколу об административном правонарушении №48 от 11.09.2018г. в действиях должностного лица ООО КЭМ «Антуриум» - менеджера Ш<...> допущено нарушение ч.8 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее Федеральный закон «О рекламе») и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

11 мая 2018 года в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило обращение гражданина РФ (вхд. №185510 от 11.05.2018г.) о распространении в журнале «Magazine лайф-гид. Барнаул» №1 (87) февраль-март 2018 рекламной статьи «ЛИПОМОДЕЛИРОВАНИЕ VASER LIPO» следующего содержания: «Теперь и в Алтайском крае представлена методика VASERlipo в клинике «Антуриум», г.Барнаул. Липосакция Vaser –это действительный и деликатный метод устранения жировых отложений и коррекции фигуры при помощи ультразвука. Липотехнология позволяет не только уменьшить объемы тела одновременно. Что такое Vaser – липосакция? Это щадящая и одновременно результативная методика удаления жировых отложений практически в любой зоне тела. Принцип воздействия построен на безопасных ультразвуковых волнах, которые равномерно расщепляют жировую прослойку нужной области. В методике используются высокочастотные звуковые волны, которые проходят через зонд, введенные под кожу пациента, и разрушают отложения жира. Ультразвук превращает жировую ткань в эмульсию в зонах коррекции контуров тела. Такая технология позволяет выполнять липосакцию как в глубоком, так и в поверхностном слое с минимальным повреждением окружающих тканей, что позволяет сократить потерю крови, уменьшить боль и степень травматизации. Возможность работать в поверхностных жировых слоях даёт максимальный лифтинг-эффект. Никогда еще живот не был таким плоским! ...АНТУРИУМ клиника, которой доверяют МНОГОПРОФИЛЬНАЯ МЕДИЦИНСКАЯ КЛИНИКА ...», в которой усматриваются признаки нарушения ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», реклама – это 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. 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 информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к многопрофильной медицинской клинике (ООО ММК «Антуриум»), к методу устранения жировых отложений и коррекции фигуры при помощи ультразвука (липосакция Vaser), способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке. 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. Требования ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе» распространяются на все без исключения методы профилактики, диагностики и медицинской реабилитации и запрещают их рекламирование. При этом, реклама метода профилактики, способа или приема диагностики, лечения и медицинской реабилитации является надлежащей, если она не раскрывает их содержание.

Рассматривая рекламная статья содержит следующую информацию: «... Липосакция Vaser –это действительный и деликатный метод устранения жировых отложений и коррекции фигуры при помощи ультразвука. Липотехнология позволяет не только уменьшить объемы тела одновременно... Это щадящая и одновременно результативная методика удаления жировых отложений практически в любой зоне тела...В методике используются высокочастотные звуковые волны, которые проходят через зонд, введенные под кожу пациента, и разрушают отложения жира. Ультразвук превращает жировую ткань в эмульсию в зонах коррекции контуров тела. Такая технология позволяет выполнять липосакцию как в глубоком, так и в поверхностном слое с минимальным повреждением окружающих тканей, что позволяет сократить потерю крови, уменьшить боль и степень травматизации. Возможность работать в поверхностных жировых слоях даёт максимальный лифтинг-эффект. Никогда еще живот не был таким плоским! ... АНТУРИУМ клиника, которой доверяют МНОГОПРОФИЛЬНАЯ МЕДИЦИНСКАЯ КЛИНИКА ...».

Таким образом, в рассматриваемой рекламной статье: «ЛИПОМОДЕЛИРОВАНИЕ VASER LIPO», рекламируется метод лечения, а именно: метод устранения жировых отложений и коррекции фигуры при помощи ультразвука (липосакция Vaser). Учредителем журнала «Magazine лайф-гид. Барнаул» является ООО «Лайф-гид». Согласно свидетельству о регистрации СМИ ПИ № ТУ22-00618 от 21.10.2018, журнал «Magazine лайф-гид. Барнаул», в котором распространена рекламная статья методу устранения жировых отложений и коррекции фигуры при помощи ультразвука (липосакция Vaser), не является специализированным печатным изданием, предназначенным для медицинских и фармацевтических работников. Таким образом, рекламная статья: «ЛИПОМОДЕЛИРОВАНИЕ VASER LIPO», распространенная в журнале «Magazine лайф-гид. Барнаул» №1 (87) февраль-март 2018, с нарушением требований ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе». Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама, не

соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. 02 августа 2018 года Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе признала ненадлежащей рекламную статью «ЛИПОМОДЕЛИРОВАНИЕ VASER LPO», распространенную в журнале «Magazine лайф-гид. Барнаул» №1 (87) февраль-март 2018, так как в ней нарушены требования ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе». ООО КЭМ «Антуриум» признано нарушившим требования ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п.6 ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.8 ст.24 несет как рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, так и рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. Материалами дела установлено, что рекламоделом рассматриваемой рекламы является ООО КЭМ «Антуриум» (ОГРН 1032202274587).

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламоделами, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Из представленных ООО КЭМ «Антуриум» документов (вхд. №189319 от 01.08.2018г.) установлено, что лицом, ответственным за совершенное правонарушение, является должностное лицо ООО КЭМ «Антуриум» - менеджер Ш<...>

В соответствии с приказом №0000000012 от 16.08.2017г., Ш<...> назначена менеджером ООО КЭМ «Антуриум».

В соответствии с п. 1.7 должностной инструкции офис-менеджера ООО КЭМ «Антуриум», офис-менеджер в своей деятельности руководствуется законодательными актами Российской Федерации. В соответствии с п.4 должностной инструкции, офис-менеджер, как член трудового коллектива, обязан: добросовестно выполнять свои трудовые обязанности, соблюдать трудовую дисциплину, своевременно и точно исполнять распоряжения администрации и непосредственно руководителя; качественно и в срок выполнять производственные задания и поручения. Согласно п.4.1. должностной инструкции офис-менеджер несет ответственность за невыполнение и/или нечеткое, несвоевременное, халатное выполнение своих должностных обязанностей.

Из пояснений должностного лица ООО КЭМ «Антуриум» - менеджера Ш<...> представленных ООО КЭМ «Антуриум» (вхд. №189319 от 01.08.2018г.), следует, что в январе 2018г. к ней обратился представитель «Magazine лайф-гид. Барнаул» с предложением разместить рекламный материал в новом номере за февраль-март 2018г., так как по Договору от 2016г. у Общества остались неиспользованные размещения. Текст рассматриваемой рекламы был составлен на основании шаблона, который ранее использовался для ООО ММК «Антуриум», не обратив внимание на то, что не было изменено наименование Клиник. О том, что в рекламе были раскрыты методы данной процедуры не знала, так как не обладает специальным медицинским образованием.

Согласно ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

На основании ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Должностным лицом ООО КЭМ «Антуриум» - менеджером Ш<...> при размещении в журнале «Magazine лайф-гид. Барнаул» №1 (87) февраль-март 2018, рекламной статьи «ЛИПОМОДЕЛИРОВАНИЕ VASER LIPO», нарушены требования ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе», что является правонарушением, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно 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 должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности. У должностного лица ООО КЭМ «Антуриум» - менеджера Ш<...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были приняты все зависящие от неё меры по их соблюдению, следовательно, в действиях Ш<...> имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств находящихся вне контроля Ш<...> и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.5 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие должностным лицом ООО КЭМ «Антуриум» - менеджером Шибановой Е.А. должных мер по соблюдению требования ч.8 ст.24 Федерального закона «О рекламе», привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.5 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

11.09.2018г. должностное лицо ООО КЭМ «Антуриум» - менеджер Ш<...> на составление и подписание протокола в назначенное время не явилась. Проккол об административном правонарушении был составлен в ее отсутствие, копия протокола №48 об административном правонарушении была направлена по почте заказным письмом с уведомлением о вручении 11.09.2018г., копия протокола получена Ш<...> 15.09.2018г.

Установлены смягчающие обстоятельства, предусмотренные ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

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

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 24.09.2018г., ООО КЭМ «Антуриум» относится к категории – микропредприятие.

Таким образом, ООО КЭМ «Антуриум» соответствует указанным условиям отнесения к категории субъектов малого и среднего предпринимательства – малое предпринимательство.

Согласно части 2 статьи 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.

Должностное лицо ООО КЭМ «Антуриум» - менеджер Ш<...> впервые совершила 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 должностное лицо ООО КЭМ «Антуриум» - менеджер Ш<...> является работником субъекта малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене 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, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать виновным должностное лицо ООО КЭМ «Антуриум» - менеджера Ш<...> (ИНН: 222213058896) в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ей 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 районный 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.

Врио заместителя руководителя
Советник ГГС РФ 1 класса Б<...>