

Резолютивная часть постановления оглашена 01.01.2024 г.

В полном объеме изготовлено 02.01.2024 г.

Постановление
по делу об административном правонарушении
№007/04/19.5-30/2024

02 февраля 2024 года
Нальчик

г.

Я, заместитель руководителя Кабардино-Балкарского УФАС России «...», рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №007/04/19.5-30/2024, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Центр профессиональной стоматологии «Эстет» (ИНН: ***, ОГРН: ***) (далее – Общество),

Установила:

Актом осмотра от 24 октября 2023 г. сотрудниками Кабардино-Балкарского УФАС России установлен факт распространения рекламы, содержащей признаки нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Так, комиссией Кабардино-Балкарского УФАС России в составе: заместителя начальника отдела антимонопольного контроля, рекламы и организации деятельности –«...», главного специалист-эксперта отдела антимонопольного контроля, рекламы и организации деятельности –«...»; ведущего специалист-эксперта отдела антимонопольного контроля, рекламы и организации деятельности — «...», зафиксирован факт распространения 24 октября 2023 года в 16 ч. 00 мин. в г. Нальчик, на фасаде здания по адресу ул. «...», возле входа в клинику «Эстет» на одном баннере рекламы следующего содержания:

«САМЫЕ НИЗКИЕ ЦЕНЫ

на панорамный снимок

400p

280 p»,

на другом баннере рекламы следующего содержания:

«ESTET. 8-928-07-**-***. Estet_rentgen.

Рентген лаборатория

- Компьютерная томограмма
- Ортопантомограмма
- Телеренгенограмма
- Височно-нижнечелюстной сустав».

Также имеются фотографии указанной рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Пункт 4 статьи 3 Закона о рекламе гласит, что ненадлежащей признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с п. 29 Постановления Пленума ВАС РФ 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.

При сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

Далее, согласно части 7 статьи 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 соответствии с Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

При этом под медицинской помощью понимается комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг.

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

Выполнение медицинских вмешательств осуществляется только медицинскими работниками.

Понятие и перечень медицинских услуг определены Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н. (далее – Номенклатура).

Услуги, наименования которых перечислены в рассматриваемой рекламе, содержатся в вышеуказанной Номенклатуре.

Ответственность за нарушение указанных статей Закона о рекламе несут рекламодаделец и рекламодатель.

В силу пункта 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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

В ходе дальнейшего анализа указанной рекламы сделан вывод о том, что предполагаемым рекламодателем и рекламодателем является Общество с ограниченной ответственностью «Центр профессиональной стоматологии «Эстет» (ИНН: ***, ОГРН: ***)).

Пунктом 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе установлено, что дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 26.10.2023 г. местом нахождения Общества с ограниченной ответственностью «Центр профессиональной стоматологии «Эстет» является Кабардино-Балкарская республика, г. Нальчик, «...», то есть территория, подведомственная Кабардино-Балкарскому УФАС.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации Управлением было возбуждено дело №007/05/24-900/2023 и назначено к рассмотрению на 15 ч. 00 мин. 20.11.2023 г. по адресу: г. Нальчик, ул. Тарчокова, 18, каб. №4.

На рассмотрение дела в назначенное время явился представитель Общества «...» по доверенности от 17.07.2023 г.

По словам представителя Общества, рекламные баннеры были вывешены на фасад здания с целью снять фотографии фасада, но не в целях дальнейшего распространения рекламы.

Однако Комиссия считает этот довод необоснованным исходя из критериев оценки рекламы. В соответствии с Законом о рекламе, для отнесения информации к рекламе она должна соответствовать следующим признакам:

- Информация распространена любым способом, в любой форме, с использованием любых средств,
- Адресована неопределенному кругу лиц,
- Направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования и поддержания к нему интереса, продвижение его на рынке.

Рассматриваемая реклама полностью соответствует указанным признакам отнесения информации к рекламе, так как адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам, оказываемым Обществом.

Однако закон не устанавливает какой-то срок, в течение которого должна распространяться информация, чтобы считаться рекламой. Исходя из чего не имеет никакого значения то, сколько времени провисели рекламные баннеры, поскольку рекламная информация в любом случае была доведена до потребителей рекламы.

Кроме того, этот довод отклонен Комиссией в связи с тем, что имеются доказательства того, что рекламные баннеры висят на фасаде здания больше одного дня, а также доказательств их демонтажа представителем Общества не представлено.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о наличии признаков нарушения требований пункта 1 части 2 статьи 5 и части 7 статьи 24 Закона о рекламе, так как рассматриваемая реклама может ввести в заблуждение потребителя рекламы в связи с содержанием некорректных сравнений рекламируемых услуг с услугами, реализуемыми другими лицами, а также не сопровождается обязательным предупреждением о наличии противопоказаний к указанным медицинским услугам и необходимости получения консультации специалистов перед их оказанием.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителя на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства о рекламе.

Таким образом, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона "О рекламе" и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия признала ненадлежащей рекламу Общества с ограниченной ответственностью «Центр профессиональной стоматологии «Эстет», размещенную на фасаде здания по адресу: КБР, г. Нальчик, ул. «...», возле входа в клинику «Эстет», поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 2 статьи 5 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», а также решила выдать «Центр профессиональной стоматологии «Эстет» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Согласно требованиям выданного предписания от 29.11.2023 г., Обществу надлежало устранить нарушения законодательства о рекламе в течение десяти рабочих дней со дня получения предписания, после чего представить в Кабардино-Балкарское УФАС России письменные доказательства исполнения предписания в течение десяти дней с момента исполнения предписания.

Однако письменные доказательства исполнения предписания в Управление так и не поступили.

Более того, реклама с признаками нарушения на 27.12.2023 г.

все еще распространялась, что зафиксировано актом осмотра по результатам наблюдения за соблюдением обязательных требований Закона о рекламе от 27.12.2023 г. Комиссией Кабардино-Балкарского УФАС.

Вышеуказанные действия содержат признаки нарушения части 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Местом совершения административного правонарушения является Кабардино-Балкарская Республика, г. Нальчик, ул. «...».

Временем совершения административного правонарушения является 25.12.2023г. – первый рабочий день, следующий за последним днем времени, отведенного для исполнения предписания и представления письменных доказательств исполнения в Управление.

В соответствии с частью 1 статьи 23.48 КоАП РФ, в полномочия антимонопольных органов входит рассмотрение дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.3 КоАП РФ.

Составление протокола в отношении должностного лица Общества было назначено на 10.01.2024 г., должностное лицо Общества было уведомлено надлежащим образом (почтовое уведомление о вручении 27.12.2023 г.).

Однако должностное лицо Общества на составление протокола не явилось, ввиду чего Управлением в адрес Общества было

направлено повторное уведомление от 10.01.2024 г. №ЗК/29/24 о составлении протокола 19.01.2024 г. в 11 ч. 00 мин., в котором также сообщается, что в случае неявки без уважительной причины в указанный срок, если при этом не будет направлено ходатайство о составлении протокола об административном правонарушении в отсутствие лица с вышеуказанными документами, административное производство по части 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ будет возбуждено в отношении юридического лица ООО «Центр профессиональной стоматологии «Эстет».

Указанное уведомление Обществом также получено, однако ни ходатайства, ни каких-либо других документов в адрес Управления не было направлено. На составление протокола явка также не была обеспечена.

На основании изложенного, ввиду того, что Общество о составлении Протокола об административном правонарушении уведомлено надлежащим образом, административное дело было назначено к рассмотрению 1 февраля 2023 года в 10 часов 00 минут по адресу: КБР, г. Нальчик, ул. Тарчокова, 18, каб. №3.

На рассмотрение дела 01.02.2024 г. представитель Общества также не явился, будучи уведомленным надлежащим образом (почтовое уведомление о вручении 23.01.2024 г.) Ходатайства о переносе рассмотрения дела или о рассмотрении в отсутствие представителя Общества, или какие-либо иные документы от Общества в Управление не поступали.

При рассмотрении настоящего административного дела были сделаны следующие выводы.

Событием данного административного правонарушения является невыполнение выданного по итогам рассмотрения дела предписания об устранении нарушения.

Факт совершения Обществом административного правонарушения подтверждается протоколом от 19 января 2024 года №145/24 по делу об административном правонарушении №007/04/19.5-30/2024, Актом осмотра от 27.12.2023 г., а также другими материалами административного дела.

Срок давности привлечения Общества к административной ответственности, установленной ч. 2.4 ст. 19.5 КоАП РФ за невыполнение в установленный срок законного решения,

предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении дела об административном правонарушении №007/04/19.5-30/2024, обстоятельств, смягчающих ответственность, не установлено.

Обстоятельством, отягчающим административную ответственность в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, является продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его, что подтверждается отсутствием ответа на Предписание и Актом осмотра от 27.12.2023 г.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении: не выявлены.

Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения: не выявлены.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь частью 5 статьи 14.3, а также статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ, частью 1 статьи 4.1.2 КоАП РФ,

Постановила:

1. Признать должностное Общество с ограниченной ответственностью «Центр профессиональной стоматологии «Эстет» (ИНН: ***, ОГРН: ***) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

УФК по Кабардино-Балкарской Республике

**(0400 Управление Федеральной антимонопольной службы по
КБР, л/с №04041468990)**

ИНН 0711027218

КПП 072501001

ОКТМО 83701000

Номер казначейского счета (ЕКС) 03100643000000010400;

Номер кода бюджетной классификации (КБК) 16111601141010003140;

Номер банковского счета 40102810145370000070.

Банк получателя:

**ОТДЕЛЕНИЕ-НБ КАБАРДИНО-БАЛКАРСКАЯ РЕСПУБЛИКА БАНКА
РОССИИ//УФК по Кабардино-Балкарской Республике г. Нальчик**

БИК 018327106

УИН

Назначение платежа:

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо суд 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.

Согласно части 4 статьи 32.2 КоАП РФ копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (эл. почта: fo07@fas.gov.ru).

В соответствии с подпунктом 5 пункта 1 и подпунктом 4 пункта 2 статьи 14 Закона Российской Федерации от 21.07.97 №119-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение 3 месяцев со дня его вынесения.