

**ООО «Профессионал»
(Professional стоматологический центр)**

452452, Республика Башкортостан,
г. Бирск, ул. Интернациональная, д. 98,
корпус В

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о вынесении предупреждения по делу
об административном правонарушении № 002/04/14.3-1499/2021**

09.08.2021 года

г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...>, рассмотрев материалы дела № 002/05/5-1022/2021 по нарушению законодательства Российской Федерации «О рекламе» и материалы административного дела № 002/04/14.3-1499/2021 в отношении ООО «Профессионал» (ОГРН: 1160280077154, ИНН: 0257011090, юридический адрес: г. Бирск, ул. Интернациональная, д. 98, корпус В) (права и обязанности разъяснены),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 6.1.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 23.07.2015

№649/15) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

Башкортостанским УФАС России в рамках осуществления своих полномочий по государственному надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе была выявлена информация следующего содержания с признаками нарушения ФЗ «О рекламе»:



размещенная в креплениях входной группы по адресу: г. Бирск, ул. Интернациональная, д.98-В, стоматологический центр «Professional» (акт осмотра наружной рекламы от 25.05.2021).

Указанная информация имеет признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Исходя из объекта рекламирования, его расположения и места коммерческой деятельности хозяйствующего субъекта, установлено, что возможным рекламодателем может выступать ООО «Профессионал» (ОГРН: 1160280077154, ИНН: 0257011090).

28.05.2021 года УФАС по РБ принято решение о возбуждении дела № 002/05/5-1022/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. К участию в деле привлечены:

- рекламодатель - ООО «Профессионал» (ОГРН: 1160280077154, ИНН: 0257011090).

Рассмотрение дела назначено на 16.06.2021 года.

16.06.2021 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе представитель ООО «Профессионал» не присутствовал. Запрошенные сведения (документы и материалы) Обществом не представлены. Ходатайств от указанного лица не поступало.

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте Почты России (<https://www.pochta.ru/>), корреспонденция с почтовым идентификационным номером 45002256117924 (определение по делу с исх. № 6/6500 от 28.05.2021) направленная по юридическому адресу ООО «Профессионал» (г. Бирск, ул. Интернациональная, д. 98, корпус В), адресатом не получена (статус – «неудачная попытка вручения» 03.06.2021, 09:50).

16.06.2021 года Комиссия Башкортостанского УФАС России определила:

1. продлить срок рассмотрения дела № 002/05/5-1022/2021 .
2. отложить рассмотрение дела на другую дату – 06.07-2021 года.

05.07.2021 года от ООО «Профессионал» поступили запрошенные сведения (документы и материалы) (вх. № 11060, электронная почта) в том числе письменные пояснения, в которых директор Общества сообщил, что баннер с утверждением – «У нас лучше!» остался от предыдущего арендатора, а ООО «Профессионал» были заказаны только рекламные щиты с указанием видом стоматологических услуг. На

данный момент баннер с утверждением – «У нас лучше!» убран (вх. № 11085, электронная почта). Кроме этого от ООО «Профессионал» поступило ходатайство (вх. № 11061 электронная почта) о рассмотрении дела назначенного на 06.07.2021 года без участия представителя Общества.

06.07.2021 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе представитель ООО «Профессионал» не присутствовал. Ранее поступившее ходатайство (вх. № 11061 от 05.07.2021 электронная почта) о рассмотрении дела без участия представителя Общества, удовлетворено.

Дело рассмотрено в отсутствие представителя ООО «Профессионал».

Исследовав материалы дела, Комиссия приходит к выводу, что рекламная информация, размещенная в креплениях входной группы по адресу: г. Бирск, ул. Интернациональная, д.98-В, стоматологический центр «Professional» (акт осмотра наружной рекламы от 25.05.2021):



нарушает пункт 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

По смыслу законодательного определения рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок. Иными словами, реклама призвана выделить рекламируемый объект из ряда других объектов и привлечь к нему внимание, а также побуждать лиц из числа неопределенного круга, среди которых распространялась реклама, обратиться за приобретением товара.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками:

- распространена наружным способом;
- является общедоступной для восприятия неопределенного круга лиц

(пешеходов, идущих вблизи нахождения рекламного баннера, водителями), поскольку распространена посредством наружной рекламы;

- направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности (товар и услуги, реализуемые стоматологическим центром «Professional») и способствует формированию интереса к реализуемым товарам и их продвижение на рынке;

- объектом рекламирования выступает товар (услуги) предоставляемые стоматологическим центром «Professional»;

- целью распространения рекламы является увеличение спроса на рекламируемый товар (услуги).

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения: о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Пунктом 29 Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (Пленум № 58) установлено, что 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.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Спорная рекламная информация содержит утверждение – «У нас лучше!» и имеет явную направленность на привлечение и поддержание интереса к объекту рекламирования – медицинским услугам стоматологического центра «Professional», однако указаний, на основании каких данных сделан такой вывод, в рекламе не содержится.

Таким образом, данная рекламная информация нарушает пункт 1 части 3

статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 несет рекламоделец.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Учитывая, что объектом рекламирования выступают услуги, предоставляемые стоматологическим центром «Professional», на привлечения внимания к его деятельности направлена рекламная информация, а также представленным в материалы дела сведениям, установлено что ООО «Профессионал» выступило рекламоделем данной рекламы.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Согласно пункту 54 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать, так как на момент принятия решения ООО «Профессионал» представлены доказательства устранения правонарушения (вх. № 11085 от 05.07.2021).

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

- невыполнение рекламоделем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух до двух с половиной тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста до пятисот тысяч руб.

Материалами дела № 002/05/5-1022/2021 установлено, что рекламоделем данной рекламы является ООО «Профессионал» (ОГРН: 1160280077154, ИНН:

0257011090).

В силу статьи 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В действия ООО «Профессионал» содержатся признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, УФАС по РБ в адрес ООО «Профессионал» было направлено уведомление о составлении протокола (исх. № 6/8364 от 08.07.2021). Назначена дата для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении – 26.07.2021 года.

26.07.2021 года представитель ООО «Профессионал» на составление протокола не явился. Ходатайств от Общества не поступало.

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте Почты России (<https://www.pochta.ru/>), корреспонденция с почтовым идентификационным номером 45002258075383 (уведомление о составлении протокола № 6/8364 от 08.07.2021) направленная ООО «Профессионал» по юридическому адресу: г. Бирск, ул. Интернациональная, д. 98, корпус В, адресатом не получена (статус – неудачная попытка вручения 12.07.2021 года, 08:56). 21.07.2021 года корреспонденция отправлена отправителю из-за истечения срока хранения.

Согласно статье 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

В соответствии с пунктом 63 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю. С учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по

адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. Гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по указанным адресам, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Кроме этого, антимонопольный орган отмечает, что уведомление о составлении протокола (№ 6/8364 от 08.07.2021) было продублировано на адрес электронной почты (отчет об отправке – 08.07.2021, 09:56), с которой ООО «Профессионал» были представлены сведения (документы и материалы) в рамках рассмотрения дела № 002/05/5-1022/2021 по рекламе.

Таким образом, в соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ протокол № 002/04/14.3-1499/2021 об административном правонарушении составлен в отсутствие представителя ООО «Профессионал» извещенного в установленном порядке. Рассмотрение дела назначено на 09.08.2021 года.

09.08.2021 года представитель ООО «Профессионал» на рассмотрение дела не явился. Подписанная копия протокола не представлена. Ходатайств от Общества не поступало.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте Почты России (<https://www.pochta.ru/>) корреспонденция с почтовым идентификационным номером 45002260060636 (протокол с сопроводительным письмом № 6/9066 от 27.07.2021) направленная ООО «Профессионал» по юридическому адресу: г. Бирск, ул. Интернациональная, д. 98, корпус В, с 31.07.2021 года находится в месте вручения.

Копия протокола была также продублирована на адрес электронной почты - (отчет об отправке – 27.07.2021, 17:09).

Дело рассмотрено в отсутствие представителя ООО «Профессионал», в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ, извещенного в установленном порядке.

Событие административного правонарушения вменяемое ООО «Профессионал» выражается в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Объект правонарушения, ответственность предусмотренная частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

Субъект правонарушения – ООО «Профессионал» (ОГРН: 1160280077154, ИНН: 0257011090, юридический адрес: г. Бирск, ул. Интернациональная, д. 98, корпус В).

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме умысла. У ООО «Профессионал» имелась возможность для соблюдения правил и

норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – г. Бирск, ул. Интернациональная, д.98-В, стоматологический центр «Professional».

Время совершения административного правонарушения – 25.05.2021 года.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьи 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ нет, так как состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным и существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении виновного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Безразличное отношение лица к принятой на себя публично-правовой обязанности свидетельствует о существенной угрозе охраняемым интересам.

В силу части 3 статьи 4.1 при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В силу части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, 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.

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 статьи 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к категории субъектов 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, крестьянские (фермерские) хозяйства.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (дата внесения сведений 01.08.2016) ООО «Профессионал» относится к категории субъекта малого и среднего предпринимательства – микропредприятие.

Согласно статье 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

ООО «Профессионал» к административной ответственности по статье 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее (в течение срока, установленного статьей 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях) не привлекалось.

Юридическое лицо можно считать впервые совершившим административное правонарушение.

Обстоятельства отягчающие вину не установлены.

Данное правонарушение не повлекло за собой причинение 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 имущественного ущерба.

Руководствуясь статьями 2.1, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, части 1 статьи 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Профессионал» (ОГРН: 1160280077154, ИНН: 0257011090, юридический адрес: г. Бирск, ул. Интернациональная, д. 98, корпус В) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде **предупреждения.**

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5.1 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в

вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд или вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 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.

В соответствии с частью 1 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу. В соответствии с ч. 3 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Заместитель руководителя

<...>