

**ООО «Стоматология доктора
Томилиной»**

450106, Республика Башкортостан,
г. Уфа, ул. Степана Кувыкина, 31,
помещение 3

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о вынесении предупреждения по делу
об административном правонарушении № 002/04/14.3-443/2021

26.03.2021 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 № 002/05/24-231/2021 по нарушению законодательства Российской Федерации «О рекламе», материалы административного дела № 002/04/14.3-443/2021 в отношении ООО «Стоматология доктора Томилиной» (ОГРН: 1140280043309, ИНН: 0274188957, юридический адрес: г. Уфа, ул. Степана Кувыкина, 31, пом. 3) (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 на электронном табло, на котором распространяется светодиодная бегущая строка: «Удаление ультразвуком без боли и без травмы» «При лечении 3-х зубов ультразвуковая чистка в подарок» «Лечение в рассрочку» «Бюгельный протез 25000» «Протез АКРИ ФРИ 20000 р» «Металла-

керамика 8000» «Исправим прикус элайнерами от 30000» «КТ снимок 1000 руб» «Установка имплантов 18000» «тел. 225-06-56», размещенная на фасаде здания по адресу: РБ, г. Уфа, ул. Степана Кувыкина, 31 (ООО «Стоматология доктора Томилиной») (акт осмотра наружной рекламы от 16.02.2021).



Указанная информация имеет признаки нарушения части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

17.02.2021 года УФАС по РБ принято решение о возбуждении дела № 002/05/24-231/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. К участию в деле привлечены:

- в качестве рекламодателя и рекламораспространителя ООО «Стоматология доктора Томилиной» (ОГРН: 1140280043309, ИНН: 0274188957, адрес юридического лица: г. Уфа, ул. Степана Кувыкина, 31, пом. 3).

Рассмотрение дела назначено на 03.03.2021 года.

02.03.2021 года от ООО «Стоматология доктора Томилиной» поступили запрошенные сведения (документы и материалы) (вх. № 3075 от 02.03.2021, электронная почта). Также поступило ходатайство о рассмотрении дела назначенного 03.03.2021 года путем использования систем видео-конференц-связи.

03.03.2021 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе посредством систем видео-конференц-связи (ранее поступившее ходатайство удовлетворено) присутствовал:

- <...> – представитель ООО «Стоматология доктора Томилиной» (доверенность № 02 АА 5404702). Представителем озвучена позиция по делу.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что реклама на электронном табло, на котором распространяется светодиодная бегущая строка: «Удаление ультразвуком без боли и без травмы» «При лечении 3-х зубов ультразвуковая чистка в подарок» «Лечение в рассрочку» «Бюгельный протез 25000» «Протез АКРИ ФРИ 20000 р» «Металла-керамика 8000» «Исправим прикус элайнерами от 30000» «КТ снимок 1000 руб» «Установка имплантов 18000» «тел. 225-06-56», размещенная на фасаде здания по адресу: РБ, г. Уфа, ул. Степана Кувыкина, 31 (ООО «Стоматология доктора Томилиной») (акт осмотра наружной рекламы от 16.02.2021).



нарушает часть 7 статьи 24 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.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками: распространена наружным способом с использованием экрана и светодиодной бегущей строки; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности (товар и услуги, реализуемые стоматологией - ООО «Стоматология доктора Томилиной»); объектом рекламирования выступает товар (услуги) («Удаление ультразвуком...», «Лечение в рассрочку» «Бюгельный протез 25000», «Протез АКРИ ФРИ 20000 р», «Металла-керамика 8000» и т.д.) реализуемые стоматологией; 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.

Согласно части 7 статьи 24 ФЗ «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 рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических

выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Указанная норма требует включать в содержание рекламы лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий один из видов предупреждения:

- о наличии противопоказаний к их применению и использованию;
- о необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования;
- о необходимости получения консультации специалистов.

При этом в зависимости от вида объекта рекламирования рекламодатель самостоятельно вправе определить, какой из этих видов предупреждения использовать в рекламе (Письмо ФАС России от 22.06.2020 N ДФ/52241/20).

Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» установлено понятие медицинской услуги и медицинской деятельности:

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

- 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.

Согласно Номенклатуре медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 N 804н, к медицинским услугам «А» относят медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение, в частности:

- А16.07.001 - Удаление зуба;
- А22.07.002 - Ультразвуковое удаление наддесневых и поддесневых зубных отложений в области зуба;
- А16.07.036 - Протезирование съемными бюгельными протезами;
- А16.07.021 - Коррекция прикуса с использованием съемных и несъемных ортопедических конструкций и т.д.

В соответствии с пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежит, в том числе медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями,

входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»).

Рассматриваемая реклама не содержит пометки о наличии противопоказаний к применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Таким образом, данная реклама нарушает часть 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

ООО «Стоматология доктора Томилиной» факт нарушения не оспаривается. Общество также сообщило, что указанное электронное табло относится к организации и размещение рекламной информации на ней осуществляется собственными силами без привлечения других лиц.

ООО «Стоматология доктора Томилиной» обладает медицинской лицензией № ЛО-02-01-008115 от 24.12.2020 года по адресу: г. Уфа, ул. Степана Кувыкина 31.

В материалы дела также представлен договор аренды нежилого помещения от 01.02.2021 года, из которого следует, что указанное помещение (г. Уфа, ул. Степана Кувыкина 31) передано юридическому лицу во временное пользование.

Согласно части 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламоделец и рекламодатель.

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.

В силу пункта 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, ООО «Стоматология доктора Томилиной» является рекламоделем данной рекламы, лицом, в чьих интересах было осуществлено распространение и размещение данной рекламы, а также лицом, осуществившем распространение рекламы, то есть рекламодателем.

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 ООО «Стоматология доктора Томилиной» не выдавать, так как на заседание Комиссии были представлены доказательства устранения правонарушения (фотография).

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 5 статьи 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.

В действия ООО «Стоматология доктора Томилиной» содержатся признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3. КоАП РФ.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, УФАС по РБ в адрес ООО «Стоматология доктора Томилиной» было направлено уведомление о составлении протокола (исх. № 6/2561 от 04.03.2021). Назначена дата для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении – 15.03.2021 года.

15.03.2021 года от ООО «Стоматология доктора Томилиной» поступило ходатайство о составлении протокола без участия представителя Общества и направлении копии протокола по адресу: (вх. № 3862 от 15.03.2021, электронная почта). Поступившее ходатайство удовлетворено.

В соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ протокол № 002/04/14.3-443/2021 об административном правонарушении составлен в отсутствие представителя ООО «Стоматология доктора Томилиной». Рассмотрение дела назначено на 26.03.2021 года.

26.03.2021 года от ООО «Стоматология доктора Томилиной» поступила подписанная копия протокола (вх. № 4803 от 26.03.2021, электронная почта).

Дело рассмотрено в отсутствие представителя Общества в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ.

Событие административного правонарушения вменяемое ООО «Стоматология доктора Томилиной» выражается в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Объект правонарушения, ответственность предусмотренная частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

Субъект правонарушения – ООО «Стоматология доктора Томилиной» (ОГРН: 1140280043309, ИНН: 0274188957, юридический адрес: г. Уфа, ул. Степана Кувыкина, 31, пом. 3).

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 «Стоматология доктора Томилиной» 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 – Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Степана Кувыкина, 31.

Время совершения административного правонарушения – 16.02.2021 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 5 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 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 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 «Стоматология доктора Томилиной» 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 «Стоматология доктора Томилиной» 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.

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 4 статьи 14.3.1, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Стоматология доктора Томилиной» (ОГРН: 1140280043309, ИНН: 0274188957, юридический адрес: г. Уфа, ул. Степана Кувыкина, 31, пом. 3) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 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

<...>