

Потерпевший:

<...>

**Лицо, в отношении которого ведется
производство по делу об
административном правонарушении:**

<...>

ООО «Медстарт»

ул. Пятницкая, дом 71/5, строение 2,
этаж/помещение 1/100, вн. тер. г.
муниципальный округ Замоскворечье,
г. Москва, 115054

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 045/04/14.3-188/2021

«25» мая 2022 года

г. Курган

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганское УФАС России) <...>, рассмотрев на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении генерального директора ООО «Медстарт» <...>, по части 1, 5 статьи 14.3 КоАП РФ,

при участии:

от потерпевшего: явки нет, извещен;

от лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении: явки нет, извещено,

УСТАНОВИЛ:

В Курганское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № ЭП-3671 от 03.09.2021) по факту распространения рекламы посредством телефонного звонка без предварительного согласия абонента.

<...> сообщает, что на его абонентский номер <...> 02.09.2021 в 12 час. 34 мину. посредством телефонной связи с номера <...> совершен нежелательный рекламный звонок. В подтверждение своего заявления прилагает аудиозапись телефонного звонка.

В аудиозаписи телефонного звонка сообщается об осуществлении деятельности, связанной с оказанием медицинских услуг. Рекламный звонок содержит следующую информацию:

«- Добрый день.

- Здравствуйте.

- А, регистратура центра диагностики. Меня зовут <...>. Сообщаем о возможности провести обширное медицинское исследование по льготной программе в лицензируемом центре города Москвы. Сосудистую систему проверить, суставы, позвоночник. Также сделать диагностику по урологии и по стоматологии. Какая интереснее, подробнее ознакомлю.

- Э, я не давал свое согласие на распространение рекламы.

- Это не реклама, это поздравительно-ознакомительная программа.

- Ну, это пускай решает Федеральная антимонопольная...».

<...> считает, что указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе, поскольку своего предварительного согласия на получение указанной рекламы не давал.

Определением от 10.11.2021 возбуждено дело об административном правонарушении № 045/04/14.3-188/2021, проведено административное расследование.

Старшим государственным инспектором отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России <...> составлен протокол № 045/04/14.3-188/2021 от 29.11.2021 в отношении генерального директора ООО «Медстарт» <...>.

Определением от 21.04.2022 назначены время и место рассмотрения дела на

25.05.2022 в 11 час. 00 мин. местного времени по адресу: г. Курган, ул. М. Горького, д. 40, каб. 212.

Потерпевший и лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, явку не обеспечили, извещены о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом.

Исследовав материалы дела, должностное лицо приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы; возбуждение и рассмотрение дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Кроме того, в силу пункта 7 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно пункту 1 статьи 3 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.

Информация, не отвечающая признакам, содержащимся в понятии рекламы, не может быть признана рекламой, на такую информацию, а также на порядок ее размещения, не распространяются положения Закона о рекламе.

Квалифицирующими признаками рекламы являются:

- информативный характер;
- направленность от субъекта рекламного сообщения к адресату – неопределенному кругу лиц;
- цель рекламного сообщения – привлечение внимания к объекту рекламирования с целью его продвижения на рынке.

Нежелательный рекламный звонок, совершенный 02.09.2021 в 12 час. 34 мин. посредством телефонной связи с номера <...> на номер <...>, в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы, направлен на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель». В соответствии с пунктами 5 – 7 статьи 3

Закона о рекламе рекламодаделец - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодатель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, представленной ПАО «Вымпел-Коммуникации» на запрос информации в Курганское УФАС России (вх. № Н-4078 от 29.09.2021), номер <...>, с которого осуществлен звонок на абонентский номер <...>, выделен ООО «Медстарт» (ул. Пятницкая, дом 71/5, строение 2, этаж/помещение 1/100, вн. тер. г. муниципальный округ Замоскворечье, г. Москва, 115054, ОГРН: 1207700362870, Дата присвоения ОГРН: 01.10.2020, ИНН: 9705148362, КПП: 770501001, генеральный директор: <...>) на основании договора на оказание услуг «Билайн» <...>.

Таким образом, рекламодателем и рекламодателем рассматриваемого рекламного звонка является ООО «Медстарт».

В соответствии с частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как уже отмечалось, <...> своего согласия на получение указанного нежелательного рекламного звонка не давал.

Таким образом, вышеуказанная реклама распространялась посредством использования телефонной связи (электросвязи) с нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 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 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.

Анализ Номенклатуры медицинских услуг, утвержденной приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н, свидетельствует о том, что медицинские услуги, о которых идет речь в нежелательном рекламном звонке, в Номенклатуре отсутствуют, при этом указаны следующие наименования согласно перечню медицинских услуг под которые подпадают рекламируемые услуги: 053 – урология, детская урология-андрология; 064 – стоматология детская, 065 – стоматология терапевтическая и стоматология общей практики, 066 – стоматология ортопедическая, 067 – стоматология хирургическая, кроме того, в перечне представлен широкий перечень медицинских исследований под различными наименованиями.

Учитывая изложенное, рассматриваемая реклама является рекламой медицинских услуг и должна распространяться с учётом требований части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

Рассматриваемая реклама не сопровождается предупреждением о необходимости получения консультации специалистов, что указывает на нарушение части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 Закона о рекламе установлено, что не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Согласно информации, полученной с официального сайта Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения <https://roszdravnadzor.gov.ru/services/licenses>, у ООО «Медстарт» имеется лицензия ЛО-77-01-020921 от 18.12.2020.

Вместе с тем, Департаментом здравоохранения города Москвы сообщено, что указанной лицензией ООО «Медстарт» не разрешены работы (услуги) по урологии, стоматологии, стоматологии профилактической, ортодонтии, стоматологии общей практики, стоматологии ортопедической, стоматологии терапевтической и стоматологии хирургической.

Таким образом, рекламирование ООО «Медстарт» медицинских услуг было осуществлено без наличия соответствующей лицензии, что указывает на нарушение пункта 7 статьи 7, части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не

соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

В силу части 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7, частью 1 статьи 18, части 7 статьи 24 несет рекламодатель, за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7, части 7 статьи 24 указанного закона несет рекламопроизводитель.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 – 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что 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.

Причастность генерального директора ООО «Медстарт» <...> к совершению административного правонарушения проявляется в распространении на него требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Место совершения административного правонарушения: г. Москва.

Время совершения административного правонарушения: 02.09.2021 в 12 час. 34 мин..

Объектом административного правонарушения являются общественные отношения, складывающиеся в ходе осуществления контроля (надзора) антимонопольным органом в сфере законодательства Российской Федерации о рекламе.

Объективную сторону административного правонарушения составляют действия генерального директора ООО «Медстарт» <...> по распространению рекламы с нарушением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

У генерального директора ООО «Медстарт» <...> имелась возможность не нарушать требования действующего законодательства Российской Федерации о рекламе.

Федерации о рекламе, однако лицо допустило указанное нарушение.

Таким образом, генеральный директор ООО «Медстарт» <...> является виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1, 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, не истек.

Согласно 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

При этом 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 (часть 2 статьи 3.4 КоАП РФ).

Исходя из оценки фактических обстоятельств дела совершенное генеральным директором ООО «Медстарт» <...> правонарушение представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям и не является малозначительным, так как имело место распространение ненадлежащей рекламы, связанной с предоставлением медицинских услуг, влияющих на здоровье граждан, соответственно, такая реклама могла повлечь реальную угрозу здоровью граждан. Получение потребителем правдивой и достаточной информации об услуге в рекламе создает верное представление о рекламируемом товаре (услуге) и ограждает его от причинения вреда.

Согласно пункту 24 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» в случае совершения лицом двух и более административных правонарушений за каждое из них в силу части 1 статьи 4.4 КоАП РФ назначается наказание,

предусмотренное санкцией соответствующей статье КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации, даже если дела об этих правонарушениях рассматриваются судьей одновременно.

Если лицом совершено одно действие (бездействие), содержащее составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) КоАП РФ и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей более строгое административное наказание в соответствии с частью 3 и 4 статьей 4.4 КоАП РФ.

Поскольку в действиях генерального директора ООО «Медстарт» <...> содержатся нарушения пункта 7 статьи 7, части 1 статьи 18 Закона о рекламе, подразумевающие административную ответственность по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и части 7 статьи 24 Закона о рекламе, подразумевающие административную ответственность по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ, наказание подлежит назначению по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ как более строгое.

Кроме того, согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом (часть 1). При назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность (часть 2).

Выявленное правонарушение совершено генеральным директором ООО «Медстарт» <...> повторно, что подтверждается постановлениями Челябинского УФАС России по делам №№ 074/04/14.3-3094/2021, 074/04/14.3-3090/2021.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, признаются повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

Однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ (абзац 2 пункта 19.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»).

Поскольку генеральный директор ООО «Медстарт» <...> уже привлекался за однородные нарушения статьи 14.3 КоАП РФ в пределах срока, установленного статьёй 4.6 КоАП РФ, должностное лицо считает необходимым назначить административный штраф, предусмотренный санкцией части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в размере 10 000 рублей.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность не установлено. Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, не истек. Ущерб, причиненный административным правонарушением, не выявлен. Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), не выявлено.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 1 статьи 14.3, статьёй 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать генерального директора ООО «Медстарт» <...> виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена частью 1, 5 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в размере 10 000 (десять тысяч) рублей.

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.

Сумма штрафа, уплаченного за нарушение законодательства, зачисляется по следующим реквизитам:

ИНН 4501099573 КПП 450101001 УФК по Курганской области (Курганское УФАС России) р/с 40102810345370000037 в Отделение Курган банка России г. Курган БИК ТОФК 013735150.

Начисление платежа:

КБК 16111601141010003140; ОКТМО 37701000

УИН 16100500000001398595

Наименование платежа: административный штраф по постановлению

№ 045/04/14.3-188/2021 от 25.05.2022 за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1, 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицу, привлеченному к административной ответственности, надлежит представить в Курганское УФАС России (e-mail: to45@fas.gov.ru).

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

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

Руководитель

<...>