

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

О НАЗНАЧЕНИИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ ПО ДЕЛУ № 045/04/14.3-159/2021 ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ

24 ноября 2021 года
Курган

г.

Я, заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства 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) и в порядке статьи 29.7 КоАП РФ протокол № 045/04/14.3-159/2021 от 21.10.2021 и иные материалы дела об административном правонарушении, возбужденного по заявлению <...> (далее – <...>) в отношении ООО «Медстарт» (ОГРН: 1207700362870, Дата присвоения ОГРН:

01.10.2020, ИНН: 9705148362, КПП: 770501001) по части 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:

Определением от 01.10.2021 возбуждено дело об административном правонарушении № 045/04/14.3-159/2021, проведено административное расследование.

Старшим государственным инспектором отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России <...> составлен протокол по делу № 045/04/14.3-159/2021 об административном правонарушении от 21.10.2021 в отношении ООО «Медстарт» по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определением от 28.10.2021 назначены время и место рассмотрения дела на 24.11.2021 в 14 час. 00 мин.

От ООО «Медстарт» поступили письменные объяснения, в которых просит производство по делу в виду малозначительности, не установленного факта рекламного звонка, истечения сроков давности прекратить (ограничиться предписанием), привлечь к административной ответственности должностное лицо (генерального директора), передать дело территориальному органу ФАС России по месту нахождения Общества.

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 часов 34 минуты 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.

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 часов 34 минуты 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.

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 года.

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.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель» и «рекламопроизводитель». В соответствии с пунктами 5 - 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - это лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение

требований, установленных пунктом 7 статьи 7, частью 1 статьи 18, частью 7 статьи 24 несет рекламодатель, за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7, частью 7 статьи 24 указанного закона несет рекламодаделец.

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».

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что нарушение рекламодателем, 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.

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 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 года в 12 часов 34 минуты.

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 действие ООО «Медстарт» по распространению рекламы, нарушающей

требования Закона о рекламе.

У ООО «Медстарт» имелась возможность не нарушать требования действующего законодательства Российской Федерации о рекламе, однако лицо допустило указанное нарушение.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, не истек, оснований для прекращения производства по делу не имеется.

Оснований для передачи дела на рассмотрение дела в другой территориальный орган не имеется в силу части 2 статьи 29.5 КоАП РФ.

Доводы о малозначительности правонарушения так же подлежат отклонению как не состоятельные.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Обстоятельств, позволяющих признать совершенное ООО «Медстарт» правонарушение малозначительным, не установлено.

Немотивированные случаи прекращения производства по делу по малозначительности и освобождения от административной ответственности за допущенные нарушения неизбежно ведут к формированию у подотчетных субъектов халатного отношения к исполнению своих обязанностей, уверенности в собственной безнаказанности.

Необоснованное применение ст. 2.9 КоАП РФ противоречит задачам производства по делам об административных правонарушениях, сформулированным в ст.24.1 КоАП РФ, основополагающей из которых является обеспечение исполнения вынесенного постановления.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), не выявлено.

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

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 5 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Медстарт» (ОГРН: 1207700362870, Дата присвоения ОГРН: 01.10.2020, ИНН: 9705148362, КПП: 770501001) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в размере 200 000 (двести 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 37701000000

УИН 16100500000001195281

Наименование платежа: Административный штраф по постановлению № 045/04/14.3-159/2021 от 24.11.2021 года за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицу, привлеченного 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.

Заместитель руководителя

<...>