

руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее по тексту – Должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении 056/04/14.3-507/2022 возбужденного в отношении Б.Б., по факту нарушения статьи 5 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее КоАП РФ),

отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения – Б.Б., вещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются иные основания о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела, если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела, либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Согласно руководству статьей 33 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») 14 марта 2022 года Управлением Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области проведена проверка рекламы, размещенной и распространяемой на территории города Оренбурга, на предмет соответствия требованиям, установленным законодательством Российской Федерации о рекламе.

В ходе проверки установлено, что по адресу: г. Оренбург, ул. Механизаторов 24 а, на территории автомойки «Люкс», распространяется реклама массажных услуг, со следующей текстовой информацией: *«Массаж ИАЦУ Здесь и сейчас. Японский массаж акупунктурных точек «Шиаци» установите силы и укрепите здоровье! Сеанс массажа: - эффективно снимает усталость; - улучшает обмен веществ; - активизирует кровообращение, улучшит самочувствие и повысит работоспособность; - повышает мышечный тонус; - улучшит осанку; - успокоит нервную систему. Продолжительностью не менее 10 минут. Массажное оборудование для дома: WWW.ORENM.RU, УГОЛОКУДОВОЛЬСТВИЯ.РФ. По техническим вопросам обращаться по телефону: +7-.....».*

В ходе правового анализа по факту распространения указанной рекламной информации установлено, что в рекламной листовке употребляется слово «массаж» (медицинская услуга), но вместе с тем отсутствует предупреждение о

личии противопоказаний рекламируемых услуг и о необходимости получения консультации специалистов.

решением по делу №056/05/24-303/2022 реклама признана ненадлежащей и нарушающей требования, установленные ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

соответствии с частями 6,7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 7 статьи 24 закона несут: рекламодатель, рекламодатель, рекламодатель.

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

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

решением по делу №056/05/24-303/2022 рекламодателем и рекламодателем определен Б.Б., что является основанием для составления протокола и возбуждения в отношении Б.Б. административного дела. Протокол составлен 30 июня 2022 года в 11 ч. 30 мин. Специалистом-экспертом

ходе рассмотрения материалов дела, а также анализа действующего законодательства Должностным лицом установлено следующее.

соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

информация, распространяемая посредством листовки, по смыслу части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» имеет все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: она предназначена для определенного круга лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – массажным услугам.

соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н, массаж (А21.01.001 - Общий массаж медицинский) является медицинской услугой.

Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» установлено понятие медицинской услуги – это медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное

ачение.

Следовательно, рассматриваемая реклама услуг массажа является рекламой медицинских услуг.

Согласно части 7 статьи 24 Федерального 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 накопления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В рассматриваемой рекламе отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний рекламируемых услуг и о необходимости получения консультации специалистов, что является недопустимым.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), номер +7-..... в рекламной листовке принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи АО «МегаФон».

Материалами дела подтверждается, что номер телефона, указанный в листовке выделен ООО «Оренэлектрострой» (ИНН 5610141668) на основании договора об оказании услуг связи № от 01.04.2014г.

В свою очередь ООО «Оренэлектрострой» (вх. №3465 от 04.04.2022г.) поясняет, что номер, указанный в рекламе, действительно принадлежит ООО «Оренэлектрострой», вместе с тем сообщает, что он закреплен за сотрудником Б. Данный факт подтверждается заявлением № от 10.11.2021г. о регистрации корпоративных сим-карт, поданным через портал Госуслуги. В целях проведения переговорных переговоров, а также решения других производственных задач, данный номер закреплен за данным сотрудником на постоянной основе и используется в его постоянном круглосуточном использовании.

Вместе с тем, представитель ООО «Оренэлектрострой», сообщает, что Общество является территориальной сетевой организацией, оказывающей услуги в сфере электроэнергетики. Данный факт, подтверждается Уставом Общества, в котором содержится перечень видов деятельности, выпиской из РЮЛ, содержащей информацию об основном и дополнительных видах деятельности.

Представитель общества подтверждает, что Б.Б. является сотрудником ООО «Оренэлектрострой», и абонентский номер, указанный в рекламе выделен ему как служебный. Доказательств, свидетельствующих о том, что Общество причастно к распространению спорной рекламы не имеется.

В том числе, ООО «Оренэлектрострой» представлены документы,

идетельствующие о том, что обществом проводилось служебное исследование по факту использования Б.Б. (начальником службы балансов) в чужих целях служебного номера телефона, предоставленного ему организацией для выполнения должностных обязанностей (Приказ №10-к от 03.04.2022г. «О проведении служебного расследования»; Акт от 05.04.2022г. «О результатах проведения служебного расследования»; Приказ №12-к от 04.04.2022г. «О дисциплинарном взыскании»).

5. в своих пояснениях указывает, что с целью изучения потребительского спроса и возможного продвижения товара (массажного оборудования) самостоятельно изготовил рекламную листовку за свой счет и разместил в автомойке «Люкс» по адресу: г. Оренбург, ул. Механизаторов 24а.

В рекламной листовке указал абонентский номер, который на момент размещения рекламы являлся его служебным номером, предоставленный ему по основному месту работы в ООО «Оренэлектрострой». На данный момент, абонентский номер переоформлен на Б.Б. как на физическое лицо

На основании вышеизложенного, Должностное лицо считает доказанным факт того, что спорная рекламная листовка, была изготовлена лично Б.Б. и размещена им в автомойке «Люкс» по адресу: г. Оренбург, ул. Механизаторов 24а, с целью изучения потребительского спроса и возможного продвижения товара (массажного оборудования).

Согласно ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламоделами, рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Факт нарушения законодательства о рекламе подтверждается решением по делу №056/05/24-303/2022.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе», предусмотрена ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ 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 соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и

стоятельства, отягчающие административную ответственность.

Место совершения административного правонарушения – г. Оренбург, ул. Эханизаторов 24 а, территория автомойки «Люкс».

Время совершения административного правонарушения – 14.03.2022г.

Сроки давности привлечения Б.Б. к административной ответственности за нарушение законодательства РФ о рекламе, предусмотренные ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ не истекли. Оснований для прекращения производства по делу не установлено.

Объектом правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе, а именно ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе».

Субъектом правонарушения является физическое лицо, не исполнившее установленных законом о рекламе требований и не предпринявшее всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Согласно 5 статье 14.3 КоАП РФ установлено, что нарушение законодательства о рекламе (ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе») 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.

Следовательно, действия Б.Б. влекут наложение на него административного штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей.

При назначении административного наказания должностным лицом учтено, что обстоятельств, отягчающих административную ответственность Б.Б., материалами дела не установлено.

В качестве смягчающих обстоятельств при назначении наказания учитываются следующие: к административной ответственности за аналогичное правонарушение Б.Б. ранее не привлекался, допущенное нарушение указанным лицом устранено в добровольном порядке, что подтверждается материалами дела.

Административное правонарушение, предусмотренное ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ Б.Б. совершено впервые. Со стороны указанного лица отсутствует причинение вреда или возникновение угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов РФ, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

итывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести деяния, Должностное лицо считает, что привлечением к административной ответственности в виде наложения на Б.Б. административного штрафа в размере 2 000 (двух тысяч) рублей будет реально достигнута цель предупреждения совершения им новых правонарушений.

ценив доказательства на основании ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по своему внутреннему убеждению, руководившему на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и совестью, Должностное лицо приходит к выводу о том, что правонарушение, за которое Б.Б. привлечен к административной ответственности, не может быть признано малозначительным, в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ, исходя из следующего.

соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела 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 отношений.

малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии угрозы нарушения охраняемых общественных отношений. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы нарушения охраняемых общественных отношений. В свою очередь угроза нарушения охраняемых общественных отношений подразумевает не фактическое причинение вреда в результате противоправных действий, а возможность (угрозу) его причинения.

административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, имеет формальный состав,

предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий.

Ссылаясь на статью 33 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), на основании части 5 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать Б.Б. виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ за нарушение требований ч. 7 ст. 24 ФЗ «О рекламе» и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в размере 2 000 (две тысячи) рублей.