

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/14.3- 58/2021 об административном правонарушении

20.04.2021г.

г. Горно-Алтайск

ул.Ленина, 226 стр.2

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай «...», рассмотрев протокол от 24.02.2021г. и материалы дела об административном правонарушении № 004/04/14.3-58/2021 от 24.02.2021г., возбужденного в отношении ООО «Рафако Импорт» (ИНН 9715273080, ОГРН 1167746848477; местонахождение: 127566, г. Москва, Юрловский проезд, д. 14, корп. 4, пом. 6, эт. 1, оф. 7),

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина 226 стр.2) в отсутствие представителя ООО «Рафако Импорт».

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Протокол об административном правонарушении № 004/04/14.3-58/2021 от 24.02.2021г. и определение о назначении времени и места рассмотрения административного дела № 004/04/14.3-58/2021 от 24.02.2021г. в пункте 1 которого указано, что рассмотрение данного административного дела назначено на 10.03.2021г. в 15:00 часов, были направлены на юридический адрес ООО «Рафако Импорт» заказным письмом с уведомлением № 80092057789751.

Согласно информации с официального сайта Почты России, была произведена неудачная попытка вручения корреспонденции 03.03.2021г. в 09:16 часов.

10.03.2021г. рассмотрение дела об административном правонарушении №004/04/14.3-58/2021 было отложено на 20.04.2021г. в 12:00 часов, в связи с тем, что в материалах дела отсутствовали сведения о надлежащем уведомлении ООО «Рафако Импорт». Определение об отложении рассмотрения дела № 004/04/14.3-58/2021 об административном правонарушении и продлении срока рассмотрения было направлено на юридический адрес ООО «Рафако Импорт» заказным письмом с уведомлением № 80082258786987.

Согласно информации с официального сайта Почты России, письмо вручено адресату 17.03.2021г. в 13:21 часов.

Следовательно, ООО «Рафако Импорт» надлежащим образом уведомлено о дате и времени рассмотрения дела об административном правонарушении №004/04/14.3-58/2021 от 24.02.2021г.

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «Рафако Импорт».

В ходе рассмотрения дела установлено следующее:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление физического лица «...» (вх. № 4157 от 05.08.2020г.), являющегося абонентом оператора сотовой связи ПАО «МТС», о распространении следующего рекламного звонка с признаками нарушения статьи 18, статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» на мобильный телефон (абонентский номер «...»), а именно: «- **Алло, здравствуйте. Алло, вы меня слышите? – Допустим. – Меня зовут Андрей, администратор компании «ЕКБ», я хочу пригласить вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Уфе. И, кстати, хочу сразу оговорить, что на нашем мероприятии соблюдены все меры безопасности и предосторожности в связи со вспышкой вируса. Это чтобы вы не волновались. Так вот. Там вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. – Молодой человек, алло? А вы в курсе, что нарушаете закон о рекламе? –**

Подскажите, пожалуйста, вы из какого населенного пункта? Как называется? – Вам какое дело? – Подскажите, пожалуйста, в скольких километрах от вас до места, где будет проводиться наше мероприятие, или же по времени, минут за 15-20 добраться сможете? – Давай, работай, болтай-болтай. Сейчас все запишем. – Я вас понял. Ну, что ж, тогда извините за беспокойство. Всего доброго. До свидания.», с признаками нарушения рекламного законодательства Российской Федерации.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламой признается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация: «- **Алло, здравствуйте. Алло, вы меня слышите? – Допустим. – Меня зовут Андрей, администратор компании «ЕКБ», я хочу пригласить вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Уфе. И, кстати, хочу сразу оговорить, что на нашем мероприятии соблюдены все меры безопасности и предосторожности в связи со вспышкой вируса. Это чтобы вы не волновались. Так вот. Там вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. – Молодой человек, алло? А вы в курсе, что нарушаете закон о рекламе? – Подскажите, пожалуйста, вы из какого населенного пункта? Как называется? – Вам какое дело? – Подскажите, пожалуйста, в скольких километрах от вас до места, где будет проводиться наше мероприятие, или же по времени, минут за 15-20 добраться сможете? – Давай, работай, болтай-болтай. Сейчас все запишем. – Я вас понял. Ну, что ж, тогда извините за беспокойство. Всего доброго. До свидания.»** полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закрепленному в статье 3 Закона о рекламе, является публичной, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания потребителей рекламы к медицинской услуге – массажу. Реклама способствует поддержанию интереса к указанному объекту рекламирования и продвижению его на рынке.

Решением Комиссии УФАС по РА от 12.11.2020г. по делу № 004/05/18-309/2020 вышеуказанная реклама признана ненадлежащей,

поскольку распространена в адрес «...» без его предварительного согласия на ее получение и без сопровождения предупреждением о наличии противопоказаний к ее применению и использованию, что противоречит части 1 статьи 18, части 7 статьи 24 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Комиссией УФАС по РА установлено, что распространителем вышеуказанного рекламного звонка является ООО «Рафако Импорт» (решение от 12.11.2020г. по делу № 004/05/18-309/2020).

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение законодательства о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заявитель указывает, что он не давал отправителю голосового сообщения разрешения на получение рекламы, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Общество не представило доказательств, опровергающих отправку от имени Общества рассматриваемого голосового сообщения абоненту «...», таким образом, ответственность за распространение голосового сообщения с вышеуказанного номера несет ООО «Рафако Импорт».

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, в соответствии с которой нарушение законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 данной статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 данного 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.

В силу пункта 4 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»

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

В свою очередь, под диагностикой, понимается комплекс медицинских вмешательств, направленных на распознавание состояний или установление факта наличия либо отсутствия заболеваний, осуществляемых посредством сбора и анализа жалоб пациента, данных его анамнеза и осмотра, проведения лабораторных, инструментальных, патолого-анатомических и иных исследований в целях определения диагноза, выбора мероприятий по лечению пациента и (или) контроля за осуществлением этих мероприятий (пункт 7), под лечением - комплекс медицинских вмешательств, выполняемых по назначению медицинского работника, целью которых является устранение или облегчение проявлений заболевания или заболеваний либо состояний пациента, восстановление или улучшение его здоровья, трудоспособности и качества жизни (пункт 8).

Согласно пункту 1 статьи 34 Закона № 323-ФЗ специализированная медицинская помощь оказывается врачами-специалистами и включает в себя профилактику, диагностику и лечение заболеваний и состояний, требующих специальных методов.

В соответствии с приложением к приказу Минздравсоцразвития РФ от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» «общий массаж медицинский» относится к медицинской услуге, код услуги А21.01.001.

Системный анализ приказа Минздравсоцразвития РФ от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» позволяет сделать вывод, что рекламируемая услуга по массажу является медицинской услугой и распространена без сопровождения предупреждения о наличии противопоказаний к ее применению и использованию.

Частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, в соответствии с которой 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 пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама — это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Частью 7 статьи 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 4, пунктом 6 части 5, частями 9, 10, 10.1 и 10.2 статьи 5, **статьями 7 - 9, 12, 14 - 18**, частями 2 - 4 и 9 статьи 19, частями 2 - 6 статьи 20, частями 2 - 5 статьи 21, **частями 7 - 9 статьи 24**, статьей 25, частями 1 - 5 статьи 26, частями 2 и 5 статьи 27, частями 1, 4, 7, 8, 11 и 13 статьи 28, частями 1, 3, 4, 6 и 8 статьи 29, частями 1 и 2 статьи 30.1 данного Федерального закона.

24.02.2021 г. ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай «...» в отношении юридического лица ООО «Рафако Импорт» (ИНН 9715273080, ОГРН 1167746848477; местонахождение: 127566, г. Москва, Юрловский проезд, д. 14, корп. 4, пом. 6, эт. 1, оф. 7) по данному факту составлен протокол об административном правонарушении по частям 1, 5 статьи 14.3 КоАП РФ.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Рафако Импорт» подтверждается протоколом об административном правонарушении № 004/04/14.3-58/2021 от 24.02.2021 г. и материалами административного дела.

Срок давности привлечения ООО «Рафако Импорт» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии с частью 2 статьи 4.4 КоАП РФ, при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые

предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) КоАП РФ и рассмотрение которых подведомственно одному и тому же органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строго административного наказания.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ при назначении ООО «Рафако Импорт» административного наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, смягчающие обстоятельства на основании документов, представленных в материалы дела. ООО «Рафако Импорт» представлены письменные пояснения (вх. № 808 от 11.02.2021), в которых, также в частности, указано, что номер телефона «...», по которому осуществлялся звонок включен в специальный список компании, в связи с чем, в будущем звонки на данный номер будут исключены. ООО «Рафако Импорт» принимает меры о недопущении нарушения в части предоставления рекламной информации без согласия граждан, в связи с чем, при телефонных переговорах с гражданами, с целью приглашения их на мероприятия, получает согласие о таком приглашении.

Данные пояснения учтены при рассмотрении дела и не исключают событие и состав административного правонарушения.

Согласно статье 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.

В пункте 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004г. № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. 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. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении

административного наказания.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в распространении ООО «Рафако Импорт» ненадлежащей рекламы, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы, а также нарушает права неопределенного круга лиц, в связи с чем, рассматриваемое правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, некоммерческим организациям, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, 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.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Согласно информации, размещенной на сайте <https://rmsp.nalog.ru/>, ООО «Рафако Импорт» 10.09.2016г. включено в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства (категория – малое предприятие).

Вместе с тем, УФАС по РА установлено, что постановлением Пензенского УФАС России о назначении административного

наказания по делу №058/04/14.3-702/2020 об административном правонарушении от 13.11.2020г., вступившим в законную силу 10.12.2020г., ООО «Рафако Импорт» признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. Административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, заменено на предупреждение согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Назначение ранее административного наказания обществу препятствует, в силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ, замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение, поскольку административное правонарушение, совершенное обществом, не является впервые совершенным административным правонарушением.

Следовательно, в данном случае отсутствуют основания для выдачи предупреждения.

В данном случае исключительных обстоятельств, на основании которых совершенное правонарушение можно было бы считать малозначительным не установлено, смягчающие обстоятельства, в частности, исполнение предписания, учтено.

Руководствуясь статьями 2.1, 3.4, 4.1.1, 4.4, 14.3, 25.1, 29.9, 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Рафако Импорт» (ИНН 9715273080, ОГРН 1167746848477, г. Москва, Юрловский проезд, д. 14, корп.4, пом. 6, эт.1, оф. 1) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частями 1, 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в части распространении ненадлежащей рекламы: **«- Алло, здравствуйте. Алло, вы меня слышите? – Допустим. – Меня зовут Андрей, администратор компании «ЕКБ», я хочу пригласить вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Уфе. И, кстати, хочу сразу оговорить, что на нашем мероприятии соблюдены все меры безопасности и предосторожности в связи со вспышкой вируса. Это чтобы вы не**

волновались. Так вот. Там вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. – Молодой человек, алло? А вы в курсе, что нарушаете закон о рекламе? – Подскажите, пожалуйста, вы из какого населенного пункта? Как называется? – Вам какое дело? – Подскажите, пожалуйста, в скольких километрах от вас до места, где будет проводиться наше мероприятие, или же по времени, минут за 15-20 добраться сможете? – Давай, работай, болтай-болтай. Сейчас все запишем. – Я вас понял. Ну, что ж, тогда извините за беспокойство. Всего доброго. До свидания.» посредством телефонной связи без получения предварительного согласия абонента и в отсутствие предупреждения о наличии противопоказаний к применению медицинских услуг (массаж) и необходимости получения консультации специалиста.

2. С учетом части 2 статьи 4.4 КоАП РФ назначить наказание по части 5 статьи 14.3 КоАП РФ 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.

Согласно Федеральному закону от 02.12.2019 г. № 390-ФЗ «О федеральном бюджете на 2020 год и на плановый период 2021 и 2022 годов», приказа ФАС России от 25.09.2020 № 903/20 «Об осуществлении Федеральной антимонопольной службой и территориальными органами ФАС России бюджетных полномочий главного администратора (администратора) доходов федерального бюджета» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам: ОКТМО 84701000, ИНН/КПП 0411073679/041101001 УФК по Республике Алтай (Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай), банк получателя: НБ Республика Алтай Банка России//УФК по Республике Алтай г. Горно-Алтайск, р/с 40102810045370000071, БИК 018405033, л/с 04771212170,

Код платежа 161 1 16 01141 01 0003 140, вид платежа: Штрафы за нарушение законодательства о рекламе.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по адресу электронной почты fo04@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 административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно статье 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при невозможности взыскания штрафа, постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее лицу, привлекаемому к ответственности, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.