

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 013/04/14.3-247/2024 об административном правонарушении

29 мая 2024 года

г. Саранск

Резолютивная часть постановления объявлена 29 мая 2024 года, 15.00

Постановление в полном объеме изготовлено 29 мая 2024 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее - Мордовское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении № 1841/24 от 14.05.2024г. и материалы дела № 013/04/14.3-247/2024 об административном правонарушении, возбужденного **в отношении гражданина – Т<...> <...>** ,

УСТАНОВИЛ:

В рамках дела № 013/05/24-736/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе рассмотрены обстоятельства распространения в информационно-телекоммуникационной сети Интернет рекламы «ЛЕЧЕНИЕ ВАРИКОЗА ЗА 14000 Не откладывайте лечение на потом, забудьте о болезни и наслаждайтесь здоровой эстетикой ног. Обращайтесь в медицинский центр «Система», мы гарантируем высокое качество работы и доказанный положительный результат. Ближайшие даты приема: 26-27 октября 27 октября <...> 30 октября <...> Запишитесь на прием уже сейчас и начните жить полной жизнью без болезней! Записаться на прием можно по номеру телефона: <...> или на сайте: НАША ГРУППА В ВК: <...> График работы: Пн-Пт: с 08:00 до 20:00 Сб: с 08:00 до 18:00 Наш адрес: г. Саранск, <...> **Хирургическое лечение варикоза за 1 день по фиксированной цене 14 000 рублей** до 31.12.2023, все подробности у специалиста **система** <...> имеются противопоказания необходима консультация специалиста» <...>, размещенной 24.10.2023 в 16:13 в ленте записей сообщества «Подслушано САРАНСК» (<https://vk.com/pmr13>) социальной сети «ВКонтакте» (vk.com), в которой отсутствовала пометка «реклама» и которая не содержала указание на рекламодателя такой рекламы и (или) сайт, страницу сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию о рекламодателе такой рекламы, а также предупреждающая надпись о наличии противопоказаний к применению рекламируемых медицинских услуг и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, противопоказаниях отображалась площадью менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Решением Комиссии Мордовского УФАС России от 10.04.2024 № ЕЛ/1366/24 по делу № 013/05/24-736/2023 такая реклама была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 16 статьи 18.1 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Данный факт нарушения законодательства о рекламе стал поводом для составления в отношении рекламораспространителя – гр. Т<...> протокола Мордовского УФАС России об административном правонарушении № 1841/24 от 14.05.2024г., согласно которому названному гражданину вменяется совершение

административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

До начала составления протокола об административном правонарушении в адрес Мордовского УФАС России поступило ходатайство Т<...> <...> о рассмотрении административного дела в его отсутствие.

Протокол об административном правонарушении № 1841/24 от 14.05.2024г. составлен в отсутствие гр. Т<...>, в установленном порядке извещенного о времени и месте составления такого протокола об административном правонарушении. Копия составленного протокола об административном правонарушении № 1841/24 от 14.05.2024г. вместе с копией определения Мордовского УФАС России от 14.05.2024 № ДМ/1848/24 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении направлены в установленные сроки на электронную почту и по адресу регистрации Т<...> заказным письмом с уведомлением через Почту России <...>, не полученного адресатом по зависящим от него причинам и возвращенного отправителю по истечении срока хранения.

Способ извещения заказным письмом с уведомлением соответствует порядку, установленному статьей 25.15 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2005 года N 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснено, что лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения.

Тем самым Т<...> считается надлежащим образом извещенным о времени и месте рассмотрения настоящего дела.

Со стороны Т<...> поступило электронное сообщение <...>, во вложении к которому приложены справки <...> Т<...>.

Рассмотрение дела № 013/04/14.3-247/2024 об административном правонарушении состоялось в назначенное время, к которому также приобщены материалы дела № 013/05/24-736/2023.

Содержание протокола об административном правонарушении № 1841/24 от 14.05.2024г. соответствует требованиям статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, каких-либо нарушений при его составлении не выявлено.

Статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях определено, что федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных

правонарушениях, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса.

Согласно нормам части 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях давность привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе исчисляется сроком в один год.

На момент составления и рассмотрения протокола об административном правонарушении № 1841/24 от 14.05.2024г. срок исковой давности еще не истек.

С учетом изложенного, протокол об административном правонарушении № 1841/24 от 14.05.2024г. рассматривает заместитель руководителя Мордовского УФАС России <...> по месту совершения административного правонарушения в порядке статьи 25.15, части 1 статьи 29.5, статьи 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отсутствие гр. Т<...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения настоящего дела.

Оценив в порядке статьи 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях имеющиеся в материалах настоящего дела доказательства, уполномоченное должностное лицо территориального антимонопольного органа пришло к следующим выводам.

В Мордовское УФАС России поступило электронное обращение Б<...> <...>, в котором сообщается о размещении в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» 24.10.2023 в 16:13 в ленте сообщества «Подслушано САРАНСК» социальной сети «ВКонтакте» публикации рекламного характера с предложением обращаться в медицинский центр «Система» (адрес: г. Саранск, <...>; записаться на прием можно по номеру телефона: <...> или на сайте: <...>) для лечения варикоза за 14000 р. В подтверждение распространения заявленной информации к поступившему обращению приложены скриншоты такой публикации.

Просмотр сообщества «Подслушано САРАНСК» социальной сети «ВКонтакте», произведенный дополнительно специалистом антимонопольного органа, подтвердил размещение заявленной публикации (акт осмотра информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» от 09.11.2023).

Демонстрируемая в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» информация привлекает внимание неопределенного круга лиц к деятельности медицинского центра «Система» (адрес: г. Саранск, <...>; телефон: <...>; сайт: <...>; группа ВК: <...>) и медицинским услугам по приему специалистами - <...> и хирургическому лечению варикоза за 14000 рублей, формирует интерес к таким медицинским услугам и их продавцу, способствует их продвижению на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или)

товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования является медицинская деятельность медицинского центра «Система» (адрес: г. Саранск, <...>; телефон: <...>; сайт: группа ВК: <...>) и предлагаемые медицинские услуги по приему специалистами - <...> и хирургическому лечению варикоза за 14000 рублей.

В медицинском центре «Система» (г. Саранск, <...>) предпринимательскую деятельность по оказанию рекламируемых медицинских услуг осуществляет Общество с ограниченной ответственностью «Многопрофильный медицинский центр» (ООО «ММЦ»), что подтверждается договором субаренды нежилого помещения <...>, заключенным между ООО «АДАЛИД» и ООО «ММЦ».

ООО «ММЦ» имеет лицензию на медицинскую деятельность <...>, выданную Министерством здравоохранения Республики Мордовия, а также лицензию на деятельность по обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, культивированию наркосодержащих растений <...>, выданную Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения, с адресом места осуществления лицензируемых видов деятельности: г. Саранск, <...>.

ООО «ММЦ» с письмом <...> предоставило копии документов относительно осуществляющих прием в медицинском центре «Система» специалистов, сведения о которых сообщаются в рассматриваемой рекламе «<...>», подтверждающих наличие у каждого из поименованных в рекламе специалистов квалификации врача-сердечно-сосудистого хирурга.

Вместе с тем по Интернет-ссылке <...>, предлагаемой в рассматриваемой рекламе в качестве одного из способов записи на прием к специалистам медицинского центра «Система», осуществляется переход на сайт медицинского центра «Система» под доменным именем mmc-systema.ru, что зафиксировано актом осмотра информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» от 13.12.2023.

Интернет-сайт медицинского центра «Система» позволяет пользователю ознакомиться с информацией о деятельности такой медицинской организации и оказываемых медицинских услугах, в том числе о наименовании юридического лица - ООО «Многопрофильный медицинский центр», <...>, Лицензия на осуществление медицинской деятельности <...>.

ООО «ММЦ» в письме <...> подтвердило фактическое использование домена <...> в качестве доступа к официальному сайту медицинского центра «Система», администратором которого является ООО «АДАЛИД», разрешившее использовать такое доменное имя ООО «ММЦ» любым незапрещенным способом по своему усмотрению, в данном случае для доступа к официальному сайту, принадлежащему ООО «ММЦ».

ООО «АДАЛИД» в письме <...> подтвердило законность использования доменного имени <...> ООО «ММЦ».

Фактически установленные данные свидетельствуют о том, что рассматриваемой рекламой продвигается лицензированная медицинская деятельность и медицинские услуги ООО «ММЦ», на законных основаниях осуществляющего предпринимательскую деятельность в медицинском центре «Система» (г. Саранск, <...>), в чьих интересах распространена такая реклама.

Реклама медицинского центра «Система» размещена 24.10.2023 в 16:13 в ленте сообщества «Подслушано САРАНСК» социальной сети «ВКонтакте» (vk.com) и к такому способу распространения рекламы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» предъявляются специальные требования.

В соответствии с частью 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе» реклама, распространяемая в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», за исключением рекламы, размещенной в телепрограммах и телепередачах, радиопрограммах и радиопередачах, распространяемых в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», должна содержать пометку «реклама», а также указание на рекламодателя такой рекламы и (или) сайт, страницу сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию о рекламодателе такой рекламы.

В силу приведенного законоположения размещение любой рекламы в сети «Интернет» должно сопровождаться пометкой «реклама» при том, что использование иной пометки для указания на рекламный характер информации данной нормой не предусмотрено, и в такой рекламе должна содержаться информация о рекламодателе.

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

ООО «ММЦ» в письмах <...>, а также в заявлениях <...> категорически придерживается позиции, сводящейся к тому, что ООО «ММЦ» не инициировало размещение рассматриваемой рекламы, не причастно к её распространению и не располагает сведениями о лице, распространившем такую рекламу, однако не отрицает факта достоверности сообщаемых в рекламе медицинского центра «Система» сведений, соответствующих медицинской деятельности и медицинским услугам ООО «ММЦ».

Учитывая данные обстоятельства, а также отсутствие прямых доказательств того, что ООО «ММЦ», осуществляющее предпринимательскую деятельность в медицинском центре «Система» (г. Саранск, <...>) и являющееся продавцом рекламируемых медицинских услуг, инициировало размещение и последующее распространение рассматриваемой рекламы, не представляется возможным признать, что именно ООО «ММЦ» является рекламодателем такой рекламы.

При таких обстоятельствах указанный в тексте рассматриваемой рекламы сайт медицинского центра «Система», доступный по Интернет-ссылке <...>, нельзя признать сайтом рекламодателя.

Соответственно, Интернет-реклама медицинского центра «Система», в которой отсутствует пометка «реклама» и которая не содержит указание на рекламодателя такой рекламы и (или) сайт, страницу сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию о рекламодателе такой рекламы, распространена в нарушение требований части 16 статьи 18.1 Федерального закона «О рекламе».

Посредством Интернет-рекламы медицинского центра «Система» предлагаются медицинские услуги по хирургическому лечению варикоза, приему специалистов - <...>, имеющих квалификацию врача-сердечно-сосудистого хирурга. На предоставление медицинских услуг указывают такие рекламные выражения, как «лечение варикоза», «Не откладывайте лечение на потом, забудьте о болезни и наслаждайтесь здоровой эстетикой ног. Обращайтесь в медицинский центр «Система», мы гарантируем высокое качество работы и доказанный положительный результат», «ближайшие даты приема...», «Запишитесь на прием уже сейчас и начните жить полной жизнью без болезней!», «Хирургическое лечение варикоза за 1 день...».

К рекламе медицинских услуг также предъявляются специальные требования.

В соответствии с частью 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 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.

В силу пунктов 3,4, 5, 8 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская помощь - комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг; медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение; медицинское вмешательство - выполняемые медицинским работником и иным работником, имеющим право на осуществление медицинской деятельности, по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную

направленность, виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а также искусственное прерывание беременности; лечение - 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.

Согласно Отраслевому стандарту 91500.01.0005-2001 «Термины и определения системы стандартизации в здравоохранении», утвержденному приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 22.01.2001 № 12, лечение заболевания – совокупность медицинских услуг, результатом которых является изменение течения заболевания (исход заболевания); прием (осмотр, консультация) – производимые по определенному плану действия врача, представляющие собой сложную или комплексную медицинскую услугу, дающие возможность составить представление о состоянии организма пациента, результатом которых является профилактика, диагностика или лечение определенного заболевания, синдрома.

Приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг, представляющая собой систематизированный перечень кодов и наименований медицинских услуг в здравоохранении (далее - Номенклатура).

Согласно Номенклатуре перечень медицинских услуг разделен на два раздела: раздел «А» включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение; раздел «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. В состав раздела «В» Номенклатуры включена медицинская специальность 043 - сердечно-сосудистая хирургия, рентгенэндоваскулярная диагностика и лечение. При этом в перечне Номенклатуры содержатся, среди прочего, такие виды медицинских услуг, как разрез, иссечение и закрытие вен нижней конечности (код услуги А16.12.006), удаление поверхностных вен нижней конечности (код услуги А16.12.006.001), прием (осмотр, консультация) врача-сердечно-сосудистого хирурга первичный, повторный (код услуги В01.043.001, В01.043.002).

Тем самым прием (осмотр, консультация) врача-сердечно-сосудистого хирурга, лечение заболевания (комплекс медицинских вмешательств), в том числе хирургическое лечение варикоза (флебэктомия), являются медицинскими услугами (медицинской помощью), составляющими медицинскую деятельность.

Соответственно, Интернет-реклама медицинского центра «Система» содержит прямое указание на предлагаемые такой медицинской организацией конкретные медицинские услуги, к которым относятся прием (осмотр, консультация) врача-сердечно-сосудистого хирурга, лечение заболевания (комплекс медицинских вмешательств), в данном случае хирургическое лечение варикоза, и такая реклама должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, и такому

предупреждению должно быть отведено не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

В тексте рассматриваемой Интернет-рекламы медицинского центра «Система», в поле баннера, содержится вертикально выполненная предупреждающая надпись «имеются противопоказания необходима консультация специалиста», расчет площади которой достаточно произвести арифметическим путем и по правилам математических пропорций с использованием канцелярской линейки на основании визуализации (отображения на экране компьютера) рекламной записи.

Фактическое измерение рекламной записи зафиксировано актом осмотра информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» от 09.11.2023, которым установлено размещение в ленте записей сообщества «Подслушано САРАНСК» социальной сети «ВКонтакте» 24.10.2023 в 16:13 публикации в виде информации под заголовком «ЛЕЧЕНИЕ ВАРИКОЗА ЗА 14000 », состоящей из двух частей - текста и баннера, что подтверждено скриншотами (копированием снимков экрана компьютера).

Визуализация рассматриваемой Интернет-рекламы медицинского центра «Система» в её совокупности доступна несколькими способами: 1) при прокрутке в ленте записей сообщества (доступно по ссылке <https://vk.com/pm13>) отображается совокупность опубликованных сведений, состоящих из текста и расположенного под ним баннера; 2) при нажатии на баннер отображается обновленное изображение баннера и расположенного слева от него текста (доступно по ссылке <...>); 3) при нажатии на поле текста отображается обновленное изображение текста и расположенного под ним баннера (доступно по ссылке). При этом все способы визуализации отображают в баннере вертикально расположенную предупреждающую надпись «имеются противопоказания необходима консультация специалиста».

Фактический замер канцелярской линейкой отображаемой на экране компьютера рекламы показал: в первом случае размер текста и баннера составил 213 мм x 140 мм = 29820 мм², размер надписи «имеются противопоказания необходима консультация специалиста» составил 50 мм x 8 мм + 20 мм x 2 мм = 440 мм², соответственно, процентное соотношение имеющейся надписи к общей площади отображаемой информации составило 1,5%; во втором случае размер баннера и текста составил 210 мм x 417 мм + 160 мм x 75 мм = 99570 мм², размер надписи «имеются противопоказания необходима консультация специалиста» составил 140 мм x 20 мм + 70 мм x 6 мм = 3220 мм², соответственно, процентное соотношение имеющейся надписи к общей площади отображаемой информации составило 3,23%; в третьем случае размер текста и баннера составил 245 мм x 165 мм = 40425 мм², размер надписи «имеются противопоказания необходима консультация специалиста» составил 56 мм x 8 мм + 27 мм x 2 мм = 502 мм², соответственно, процентное соотношение имеющейся надписи к общей площади отображаемой информации составило 1,2%.

Тем самым любым из доступных способов Интернет-просмотра имеющаяся в рекламе медицинского центра «Система» предупреждающая надпись отображалась площадью менее чем 5% рекламной площади (рекламного пространства).

В настоящее время рассматриваемая Интернет-реклама медицинского центра «Система» удалена из ленты записей сообщества «Подслушано САРАНСК» социальной сети «ВКонтакте», однако доступна к просмотру из архивного хранилища ВК по указанной во втором случае ссылке <...>.

Законодательно установленное требование по соблюдению размера предупреждающей надписи не менее чем 5% рекламной площади исходит не из необходимости её формального включения в содержание рекламы медицинских услуг, а основано на предоставлении возможности потребителям непосредственно воспринимать такое предупреждение, уменьшение размера которого способно повлечь за собой ситуацию, когда потребители, не обладающие специальными знаниями в области медицины, не обратят внимание на такое предупреждение или не увидят его.

Исходя из вышеизложенного, следует признать, что в распространенной Интернет-рекламе медицинского центра «Система» не соблюдены требования части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Следовательно, распространявшаяся в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» реклама «ЛЕЧЕНИЕ ВАРИКОЗА ЗА 14000 Не откладывайте лечение на потом, забудьте о болезни и наслаждайтесь здоровой эстетикой ног. Обращайтесь в медицинский центр «Система», мы гарантируем высокое качество работы и доказанный положительный результат. Ближайшие даты приема: 26-27 октября <...> 27 октября <...> 30 октября <...> Запишитесь на прием уже сейчас и начните жить полной жизнью без болезней! Записаться на прием можно по номеру телефона: <...> или на сайте: <...> НАША ГРУППА В ВК: <...> График работы: Пн-Пт: с 08:00 до 20:00 Сб: с 08:00 до 18:00 Наш адрес: г. Саранск, <...> **Хирургическое лечение варикоза за 1 день по фиксированной цене 14 000 рублей** до 31.12.2023, все подробности у специалиста **система** <...> имеются противопоказания необходима консультация специалиста» <...>, размещенная 24.10.2023 в 16:13 в ленте записей сообщества «Подслушано САРАНСК» (<https://vk.com/pmr13>) социальной сети «ВКонтакте» (vk.com), нарушает требования части 16 статьи 18.1 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» и поэтому является ненадлежащей рекламой.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 16 статьи 18.1, частью 7 статьи 24 настоящего Федерального закона.

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

Поскольку рекламная запись о медицинском центре «Система» размещена в ленте сообщества «Подслушано САРАНСК» социальной сети «ВКонтакте» (vk.com), рекламодателем такой Интернет-рекламы следует признать пользователя, создавшего и администрирующего такое сообщество, которым в данном случае является Т<...>, что подтверждается сведениями, поступившими с письмами ООО «В Контакте» <...>, с письмом Управления Роскомнадзора по ПФО <...>, письмами ПАО «МегаФон» <...>.

Т<...> в своих письменных объяснениях <...> признал факт размещения рассматриваемой рекламы с допущенными нарушениями рекламного законодательства и пояснил, что является блогером – физическим лицом, ведущим сообщество «Подслушано САРАНСК» в социальной сети «ВКонтакте», в ленте записей которого, не вникая в содержание обязательных требований действующего законодательства, опубликовал предложенную к размещению рекламную запись в том виде, в котором ему посредством Интернет-переписки прислал неизвестный пользователь со страницы <...> социальной сети ВК, за что на его банковскую карту поступил денежный перевод от имени <...>. В подтверждение такой позиции Т<...> предоставил распечатку Интернет-переписки и справки банка по операции о зачислении денежных средств.

Доказательства того, что ООО «ММЦ», чья медицинская деятельность и медицинские услуги продвигаются рассматриваемой рекламой, причастно к действиям пользователя страницы <...> и лица, оплатившего заказ на размещение рассматриваемой рекламы под именем <...>, отсутствуют.

На странице пользователя <...>, зарегистрированного под таким сетевым ником в социальной сети ВК, персональная информация о фамилии, имени, отчестве, в том числе контактный номер телефона либо адрес электронной почты, отсутствует, что зафиксировано актом осмотра информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» от 03.04.2024.

Соответственно, в данном случае отсутствуют документальные данные, которые однозначно могли бы персонифицировать конкретное лицо, определившее объект рекламирования и содержание рассматриваемой рекламы, а также осуществившее заказ на её размещение в сообществе «Подслушано САРАНСК» опосредованно через Т<...>, в связи с чем не представляется возможным установить рекламодателя рассматриваемой рекламы.

Вместе с тем установлено, что распространение ненадлежащей рекламы опосредовано и выражено действиями рекламодателя - Т<...>, который, реализуя свое право на распространение рекламы, обязан соблюдать обязательные требования, предъявляемые к рекламе, в данном случае размещать в своем блоге «Подслушано САРАНСК» рекламу медицинских услуг с соответствующим предупреждением размером, занимающим не менее чем пять процентов рекламной площади, и сопровождать распространяемую таким способом Интернет-рекламу пометкой «реклама» и указанием на рекламодателя такой рекламы. В противном случае реклама без соблюдения обязательных требований недопустима.

Для реализации обязанности соблюдать требования законодательства о рекламе Т<...> мог проявить должную осмотрительность и осторожность, и воспользоваться правом, предусмотренным статьей 13 Федерального закона «О рекламе»,

требовать от рекламодача предоставления подтверждающей информации о соответствии рекламы требованиям настоящего Федерального закона, непредставление которой могло бы послужить основанием для Т<...>, как рекламодателя, не вступать в гражданско-правовые отношения по распространению рекламы с рекламодателем, о котором ему доподлинно ничего не известно.

В рассматриваемом случае рекламодателем выступил Т<...>, чьи действия опосредовано и выражено распространение ненадлежащей рекламы.

Т<...> имел и правовую, и реальную возможность выполнить обязанность по соблюдению требований законодательства о рекламе, однако не проявил разумной заботливости и осмотрительности по соблюдению требований, установленных частью 16 статьи 18.1 и частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», следствием чего стало распространение ненадлежащей рекламы, за что предусмотрена административная ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 17 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.

Следует отметить, что состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

Временем и местом совершения административного правонарушения является время и место распространения рассматриваемой ненадлежащей рекламы – 24 октября 2023 года в 16:13 в ленте записей сообщества «Подслушано САРАНСК» (<https://vk.com/pmr13>) социальной сети «ВКонтакте» (vk.com) Информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Исследовав и оценив обстоятельства настоящего дела в их совокупности, уполномоченное должностное лицо территориального антимонопольного органа пришло к следующим выводам.

В рассматриваемом случае объектом правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения заключается в нарушении части 16 статьи 18.1 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», выразившимся в распространении в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» ненадлежащей рекламы медицинского центра «Система» (адрес: г. Саранск, <...>; телефон: <...>; сайт: группа ВК: <...>) по

предоставлению медицинских услуг по приему специалистами и хирургическому лечению варикоза за 14000 рублей, в которой отсутствовала пометка «реклама» и не содержалось указание на рекламодателя такой рекламы и (или) сайт, страницу сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию о рекламодателе такой рекламы, при том, что предупреждающая надпись о противопоказаниях отображалась площадью менее чем 5% рекламной площади (рекламного пространства).

Субъектом правонарушения в данном случае является рекламораспространитель – гражданин Т<...>.

В силу части 1 статьи 1.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В данном случае при реализации рекламораспространителем - гражданином Т<...> фактических действий по размещению и последующему распространению рассматриваемой ненадлежащей рекламы в ленте записей администрируемого им сообщества «Подслушано САРАНСК» в социальной сети «ВКонтакте» не установлены обстоятельства, находящиеся вне его контроля и препятствующие исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе, либо вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости.

Все процессуальные права гражданина Т<...>, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, соблюдены.

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

Из положений пункта 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. 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.

Гражданин Т<...>, выступая в качестве рекламодателя рассматриваемой рекламы, при выборе рекламы для её размещения в своем сообществе «Подслушано САРАНСК» обязан был руководствоваться требованиями части 16 статьи 18.1 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», и при этом имел возможность не нарушать законодательно установленные требования, однако не проявил необходимой заботливости и осмотрительности для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути, уклонился от обязанности соблюдать требования рекламного законодательства, и тем самым пренебрежительно отнесся к исполнению возложенных на него Законом обязанностей, вследствие чего распространил рассматриваемую ненадлежащую рекламу медицинских услуг медицинского центра «Система» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» без пометки «реклама» и без указания на рекламодателя такой рекламы и (или) сайт, страницу сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащей информацию о рекламодателе такой рекламы, а также с предупреждающей надписью о противопоказаниях площадью менее чем 5% рекламной площади (рекламного пространства), чем нарушил права и законные интересы потребителей рекламы, и такими незаконными действиями посягнул на установленный, регламентированный государством, порядок распространения рекламы, создав тем самым существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, направленным на защиту интересов потребителей рекламы.

При таких обстоятельствах, принимая во внимание существенность угрозы охраняемым общественным отношениям и учитывая отсутствие исключительности рассматриваемого случая, оснований для признания малозначительным совершённого правонарушения не усматривается.

В рассматриваемом случае вина гражданина Т<...> заключается в непринятии им исчерпывающих мер по соблюдению норм и правил рекламного законодательства.

Следовательно, действия рекламодателя - гражданина Т<...>, выразившиеся в нарушении требований части 16 статьи 18.1 и части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения гр. Т<...> подтверждается протоколом об административном правонарушении № 1841/24 от 14.05.2024г., решением Комиссии Мордовского УФАС России от 10.04.2024 № ЕЛ/1366/24 по делу № 013/05/24-736/2023 и другими материалами.

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

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В процессе административного производства не установлено фактов привлечения гр. Т<...> к административной ответственности, в том числе за нарушение рекламного законодательства. При этом гр. Т<...>, совершивший административное правонарушение, оказал содействие антимонопольному органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении при том, что распространение рассматриваемой ненадлежащей рекламы прекращено. Приведенные обстоятельства принимаются как обстоятельства, смягчающие административную ответственность. Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Уполномоченное должностное лицо территориального антимонопольного органа, учитывая общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ, исходит из того, что установленное административное правонарушение совершено гражданином впервые.

Согласно части 1 статьи 3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Частью 1 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях определено, что предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 части 3 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

В Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 4 (2018), утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 26.12.2018 (п.43) указано, что помимо прочих условий, установленных ст. 4.1.1 КоАП РФ для возможности замены административного штрафа на предупреждение, основополагающим условием для применения указанной нормы КоАП РФ является то обстоятельство, что административное правонарушение совершено впервые, то есть преференция, предусмотренная ст. 4.1.1 КоАП РФ, является исключительной. При этом при рассмотрении вопроса о возможности замены административного штрафа на предупреждение должны учитываться совершенные ранее иные административные правонарушения, в том числе не являющиеся однородными по отношению к рассматриваемому правонарушению.

Уполномоченное должностное лицо антимонопольного органа, оценив характер и конкретные обстоятельства совершённого правонарушения, роль правонарушителя, его имущественное положение, находит, что в отношении Т<...>, виновного в совершении административного правонарушения, санкции по которому предусмотрены частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, как к гражданину, впервые совершившему административное правонарушение в области рекламы, может быть применена мера административного наказания в виде предупреждения.

На основании приведенных положений Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и установленных в процессе административного производства обстоятельств применение к гр. Т<...> административного наказания в виде предупреждения будет отвечать принципам соразмерности и справедливости наказания, соответствующим характеру совершённого административного правонарушения, и при этом позволит достичь предупредительные цели, установленные частью 1 статьи 3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а также обеспечить соответствующую защиту охраняемым Законом государственным и общественным интересам.

Руководствуясь частью 16 статьи 18.1 и частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», а также статьями 3.1, 3.4, частью 1 статьи 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать **гражданина Т<...>** <...> нарушившим часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку им не соблюдены требования части 16 статьи 18.1 и части 7 статьи 24 Федерального

закона «О рекламе».

2. Заменить **гражданину Т<...>** <...> наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

3. В соответствии со статьей 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупредить **гражданина Т<...>** <...> об административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, предусмотренной статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП) постановление по делу об административном правонарушении объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела. В исключительных случаях по решению лица (органа), рассматривающего дело об административном правонарушении, составление мотивированного постановления может быть отложено на срок не более чем три дня со дня окончания разбирательства дела, за исключением дел об административных правонарушениях, указанных в частях 3 - 5 статьи 29.6 настоящего Кодекса, при этом резолютивная часть постановления должна быть объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела. День изготовления постановления в полном объеме является днем его вынесения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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; после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление; немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

Заместитель руководителя Управления

<...>