



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде штрафа
по делу №066/04/14.3-2325/2019 об административном правонарушении
(ч.1 и ч.5 ст.14.3 КоАП РФ)

28 августа 2019 года

г. Екатеринбург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области <...>, рассмотрев на основании ст.23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и в порядке ст. 29.7 КоАП РФ протокол от 08.08.2019 и иные материалы дела об административном правонарушении в отношении **ООО «Эра-Тагил»** (ОГРН 1156623002964, ИНН 6623110186, юр. адрес: 622034, г. Нижний Тагил, пр. Ленина, д.64, офис 606, дата присвоения ОГРН 01.06.2015),

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно п.1 ч.1 ст.28.1 КоАП РФ явилось непосредственное обнаружение должностным лицом Свердловского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, при принятии Решения Свердловского УФАС России от 25.02.2019 по делу №49.

Дело согласно п.3 ч.4 ст.28.1 КоАП РФ возбуждено 08.08.2019 путем составления заместителем начальника отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области <...> протокола об административном правонарушении в силу ч. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ в отсутствие законного представителя ООО «Эра-Тагил», извещенного в порядке ст.25.15 КоАП РФ о времени и месте составления протокола, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления (исх.№13914 от 26.06.2019) с почтовым идентификатором 80082137601899, размещенным на сайте ФГУП «Почта России» <https://www.pochta.ru>, согласно которому ООО «Эра-Тагил» получило корреспонденцию по адресу, указанному в ЕГРЮЛ, 03.07.2019.

Определением от 08.08.2019 (исх.№17678 от 08.08.2019) рассмотрение дела назначено на 28.08.2019 в 16-00.

Дело, в соответствии с ч.3 ст.25.4 КоАП РФ рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «Эра-Тагил», извещенного в порядке ст.25.15 КоАП РФ о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления (исх.№17678 от 08.08.2019) с почтовым идентификатором 80080639234935, размещенным на сайте ФГУП «Почта России» <https://www.pochta.ru>, согласно которому ООО «Эра-Тагил» получило корреспонденцию по адресу, указанному в ЕГРЮЛ, 21.08.2019.

Кроме того, ООО «Эра-Тагил» извещалось о времени и месте рассмотрения дела телеграммой №145 от 08.08.2019. Согласно отчету ОАО «Ростелеком» Екатеринбургский филиал (вх.№01-20539 от 12.08.2019), телеграмма, содержащая сведения о времени и месте рассмотрения дела №066/04/14.3-2325/2019, направленная по адресу ООО «Эра-Тагил» указанному в ЕГРЮЛ, не доставлена, офис закрыт, адресат по извещению за телеграммой не является.

В соответствии с п. 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2010 № 10 не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Кроме того, ООО «Эра-Тагил» извещалось о времени и месте рассмотрения дела №066/04/14.3-2325/2019 по адресам электронной почты est_center@mail.ru, legal.dep@otd-elit.com, что подтверждается отчетом об отправке от 19.08.2019 в 19:47:22.

Отводов не заявлено, а обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела об административном правонарушении должностным лицом Свердловского УФАС России (ст.29.2 КоАП РФ) и участия в производстве по делу об административном правонарушении участвующих в нем лиц (ст.25.12 КоАП РФ), не выявлено.

Оценив в порядке ст. 26.11 КоАП РФ имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо, осуществляющее производство по делу, приходит к следующим выводам относительно подлежащих согласно ст. 26.1 КоАП РФ выяснению обстоятельств.

1. Событие предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ административного правонарушения образуют действия (бездействие), выражающееся в распространении ненадлежащей рекламы.

Наличие события совершенного 31.08.2018 в 14-44 административного правонарушения установлено решением Свердловского УФАС России от 25.02.2019 по делу №49, которым реклама услуг, связанных с обследованием сердечно-сосудистой системы, оказываемых медицинским центром «Урал» (г. Нижний Тагил, пр. Ленина, 64), распространенная путем звонка на абонентский номер +7-902-... с абонентского номера +7 965-518-36-75, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), поскольку реклама была распространена без предварительного согласия абонента на получение рекламы, а также нарушающей ч.7 ст.24 Закона о рекламе, поскольку в рекламе услуг по диагностике заболеваний сердечно-сосудистой системы отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости получения консультации специалистов.

Решение Свердловского УФАС России от 25.02.2019 по делу №49, согласно ст. 26.2 и ст. 26.7 КоАП РФ является письменным доказательством и в соответствии с п. 10.2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 №30 неотъемлемой частью протокола об административном правонарушении. Указанное решение на момент рассмотрения данного административного дела в установленном порядке судом изменено или отменено не было.

Учитывая установленные п. 1.2, п.п. 3.40 – 3.45 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12), ч.1 ст.37 ФЗ «О рекламе», особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к ст.28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении (п.10.2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30).

Указанным решением установлено следующее.

Под информацией в ст. 2 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее - Закон об

информации) понимаются сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления (п.1), а под распространением информации - действия, направленные на получение информации неопределенным кругом лиц или передачу информации неопределенному кругу лиц (п. 9).

Законодательством Российской Федерации согласно ч. 4 ст. 5 Закона об информации могут быть установлены виды информации в зависимости от ее содержания или обладателя. При этом под **рекламой** в ст. 3 Закона о рекламе 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 (п.1); под **объектом рекламирования** – товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама (п.2); под **товаром** – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3).

Материалами дела установлено, что 31.08.2018 в 14-44 на абонентский номер +7-902-<...> с абонентского номера +7 965-518-36-75 поступил звонок от «Медицинского центра «Урал».

Факт поступления звонка подтверждается детализацией по абонентскому номеру +7-902-<...> за 30.08.2018 22:00:00 по 31.08.2018 21:59:59, представленной заявителем.

Заявитель представил аудиозапись разговора:

«-Я Администратор медицинского центра «Урал». Я приглашаю Вас пройти уникальный метод обследования сердечно-сосудистой системы без оплаты. Обследование по времени длится 1,5 часа, которая поможет выявить заболевания на ранней стадии и их предотвращение.

-Подскажите адрес, куда я могу подойти?

- Ленина, 64. Район железнодорожного вокзала.

- Нижний Тагил?

- Да, Нижний Тагил, все верно.

- А Вы как так номер определяете, что я в Нижнем Тагиле, а не где-то в области нахожусь?

- У нас идет в базе, номер высвечивается автоматически.

- А что за база у Вас с номерами автоматическими, интересно?

- Ну, база..., у нас специальная такая база, она ищет автоматически номера городские.

- Вы же звонили уже, я Вам сказал, что не надо звонить с этим вопросом. Вы уже два раза звонили. Я могу сделать, чтобы Вы мне не звонили больше, или не могу?

- У Вас вопрос времени или желания?

- Я просто не хочу у Вас обследование проходить. Чтобы Вы мне больше не звонили, я могу куда-то подойти, заявление написать, допустим? Чтобы Вы номер отключили, или такой возможности не предусмотрено у Вас?

- К сожалению, не предусмотрено.

- Хорошо, я понял Вас. До свидания.

- Все, я Вас поняла. Всего доброго. До свидания».

ФАС России в письме от 01.12.2011 №АК/44573 «О рекламе на дорожных знаках» разъяснила, что к рекламе относятся направленные на продвижение на рынке адресованные неопределенному кругу лиц сведения о:

- наименовании товара и/или его описании, характеристиках, свойствах,

- **наименовании юридического лица или названии его торгового предприятия, в том числе с указанием профиля его деятельности, контактной информацией,**

- результатах интеллектуальной деятельности, в частности произведениях науки, литературы и искусства; программах для электронных вычислительных машин; базах данных; изобретениях,

- названии мероприятия любого характера (культурном, спортивном и т.п.), его описании, в том числе о месте и сроках его проведения.

При этом, указание исключительно на профиль деятельности организации «Аптека», «Супермаркет», «Салон красоты» (т.е. без указания обозначения, индивидуализирующего данную организацию, - наименования, товарного знака), не подпадает под понятие рекламы.

Согласно ст.2 Гражданского кодекса РФ гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Услуги диагностики (функциональной диагностики) подлежат лицензированию, следовательно, деятельность, связанная с оказанием таких услуг, является предпринимательской, несмотря на указание звонившего лица о том, что уникальный метод обследования сердечно-сосудистой системы проводится без оплаты.

В рассматриваемой информации, поступившей на абонентский номер заявителя, сообщено название предприятия – «Медицинский центр «Урал», приведено описание услуг, сообщен адрес местонахождения, следовательно, данная информация является рекламой, на которую распространяются требования Закона о рекламе.

Согласно ч.7 ст.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.

Статьей 2 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (с изменениями и дополнениями) определены основные понятия, используемые в вышеуказанном Федеральном Законе, а именно: 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; профилактика - комплекс мероприятий, направленных на сохранение и укрепление здоровья и включающих в себя формирование здорового образа жизни, предупреждение возникновения и (или) распространения заболеваний, их раннее выявление, выявление причин и условий их возникновения и развития, а также направленных на устранение вредного влияния на здоровье человека факторов среды его обитания; *диагностика* - 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; 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; медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях. При этом под медицинской помощью понимается комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг. Выполнение медицинских услуг осуществляется только медицинскими работниками.

Приказом Минздрава России от 13.10.2017 №804н утверждена номенклатура медицинских услуг (далее – Номенклатура).

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.

Согласно ч.4.1 Номенклатуры в разделе «А» обозначают определенный тип медицинской услуги:

01 - функциональное обследование без использования приспособлений и/или приборов и выполняемое непосредственно медицинскими работниками (физикальные исследования, включая сбор жалоб, анамнеза, перкуссию, пальпацию и аускультацию);

02 - функциональное обследование с использованием простых приспособлений, приборов, не требующее специальных навыков и помощи ассистента;

03 - визуальное обследование, требующее специальных приборов, навыков и помощи ассистента.

Так, Номенклатура содержит:

A01.10.001	Сбор анамнеза и жалоб при патологии сердца и перикарда
A01.10.002	Визуальное исследование при патологии сердца и перикарда

A01.10.003	Пальпация при патологии сердца и перикарда
A01.10.004	Перкуссия при патологии сердца и перикарда
A01.10.005	Аускультация при патологии сердца и перикарда
A01.11.001	Сбор анамнеза и жалоб при патологии средостения
A01.11.002	Пальпация при патологии средостения
A01.11.003	Перкуссия при патологии средостения

Согласно ч.5.1 указанной номенклатуры в разделе «В» обозначают определенный тип медицинской услуги:

01 - врачебная лечебно-диагностическая;

02 - сестринский уход;

03 - сложные диагностические услуги (методы исследования: лабораторный, функциональный, инструментальный, рентгенорадиологический и другие), формирующие диагностические комплексы;

Так, Номенклатура содержит:

V01.052.001	Осмотр (консультация) врача ультразвуковой диагностики
V03.015.005	Комплекс исследований для диагностики врожденных пороков сердца
V03.015.006	Комплекс исследований для диагностики ревматических пороков сердца
V03.027.031	Комплекс исследований для диагностики злокачественных новообразований сердца

В рекламе услуг по диагностике заболеваний сердечно-сосудистой системы отсутствует предупреждение, предусмотренное ч.7 ст.24 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

Заявитель указал, что не давал согласия на распространение рекламы путем звонка на его абонентский номер с абонентского номера +7 965-518-36-75.

ПАО «Вымпелком» на запрос Управления сообщило (вх.№01-23070 от 24.10.2018), что пользователем абонентского номера 9655183675 является ООО «Эра-Тагил» (ранее именовавшееся ООО «Альфа-НТ») ИНН 6623110186, юр.адрес: г. Нижний Тагил, пр. Ленина, д.64, офис 606, на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» №589980918 от 18.02.2016.

Владелец абонентского номера +7 965-518-36-75 ООО «Эра-Тагил» доказательств наличия согласия абонента не представил, в связи с чем, ***реклама противоречит требованиям ч.1 ст.18 Закона о рекламе.***

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что реклама услуг, связанных с обследованием сердечно-сосудистой системы, оказываемых медицинским центром «Урал» (г. Нижний Тагил, пр. Ленина, 64), противоречит требованиям ч.1 ст.18 и ч.7 ст.24 Закона о рекламе.

2. Ответственность за нарушение требований, установленных ч.7 ст. 24 Закона о рекламе, несет как рекламоатель, так и рекламодатель (ч.6, ч.7 ст.38 Закона о рекламе).

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель (ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе).

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п.5 ст. 3 Закона о рекламе).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст. 3 Закона о рекламе).

Материалами дела установлено, что абонентский номер +7 965-518-36-75, с которого 31.08.2018 в 14-44 на абонентский номер +7-902-...> путем звонка была распространена ненадлежащая реклама «Многопрофильный медицинский центр «Урал», принадлежит ООО «Эра-Тагил».

Согласно п.1 ст.1068 ГК РФ юридическое лицо либо гражданин возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей.

Применительно к правилам, предусмотренным настоящей главой, работниками признаются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), а также граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действовали или должны были действовать по заданию соответствующего юридического лица или гражданина и под его контролем за безопасным ведением работ.

В связи с чем, ответственность за доступ к данному номеру и его использование в целях распространения рекламы как сотрудниками общества, так и иными лицами, несет именно владелец соответствующего абонентского номера.

На основании вышеизложенного, рекламодателем рассматриваемой рекламы путем звонка без предварительного согласия абонента на ее получение, является ООО «Эра-Тагил», использовавшее принадлежащий обществу абонентский номер для распространения рекламы.

ООО «Эра-Тагил» не представило доказательств того, что содержание рекламы было определено иным лицом, нежели владельцем абонентского номера +7 965-518-36-75, в связи с чем, рекламодатель и рекламоатель совпадают в одном лице - ООО «Эра-Тагил».

3. Согласно ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое 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**.

Выяснение виновности лица в совершении административного правонарушения осуществляется на основании данных, зафиксированных в протоколе об административном правонарушении, объяснений лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в том числе об отсутствии возможности для соблюдения соответствующих правил и норм, о принятии всех зависящих от него мер по их соблюдению, а также на основании иных доказательств, предусмотренных ч.2 ст.26.2 КоАП РФ.

В отличие от физических лиц, в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (ст. 2.2 КоАП РФ) не выделяет. Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях

Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч.2 ст.2.1 КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в ч.1 или ч.2 ст.2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Неисполнение юридическим лицом при осуществлении предпринимательской деятельности своих обязанностей, предусмотренных законом, по причине ненадлежащего исполнения трудовых обязанностей его работником, не является обстоятельством, освобождающим юридическое лицо от ответственности.

По результатам оценки в соответствии со ст.26.11 КоАП РФ представленных материалов должностное лицо установило, что у ООО «Эра-Тагил» имелась возможность распространить рекламу диагностики заболеваний сердечно-сосудистой системы с предупреждением о наличии противопоказаний к ее применению и использованию, предусмотренным ч.7 ст.24 Закона о рекламе, а также возможность убедиться в наличии / отсутствии согласия на распространение рекламы владельца абонентского номера +7-902-<...>, и при отсутствии доказательств наличия такового, воздержаться от звонков с рекламой на данный абонентский номер вообще.

Общество имело возможность недопущения нарушения рекламного законодательства, ООО «Эра-Тагил» могло осуществить контроль и предпринять соответствующие организационные и управленческие решения, направленные на недопущение распространения ненадлежащей рекламы. От Общества как рекламодателя и рекламораспространителя непосредственно зависело, какого содержания и при каких обстоятельствах будет распространена рекламная информация.

Однако, ООО «Эра-Тагил» не предприняло всех зависящих от него мер, необходимых и достаточных для соблюдения требований Закона о рекламе. Таким образом, ООО «Эра-Тагил» является виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена ч.1 и ч.5 ст.14.3 КоАП РФ.

4. Обстоятельства, смягчающие административную ответственность (ст. 4.2 КоАП РФ) и отягчающие ее (ст. 4.3 КоАП РФ), не выявлены.

5. Помимо причиненного потерпевшему вреда, иной ущерб не выявлен.

6. Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении (ст.24.5 КоАП РФ), не выявлены.

Срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе (ст.14.3 КоАП РФ) составляет один год со дня совершения административного правонарушения (ч.1 ст.4.5 КоАП РФ). Факт распространения ненадлежащей рекламы зафиксирован 31.08.2018, таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности – до 31.08.2019 соответственно.

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

8. За нарушение юридическим лицом законодательства о рекламе ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде административного штрафа от ста тысяч до пятисот тысяч рублей, а ч.5 ст.14.3 КоАП РФ - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

При совершении лицом двух и более административных правонарушений административное наказание назначается за каждое совершенное административное правонарушение (ч.1 ст.4.4 КоАП РФ).

В соответствии с ч.2 и ч.3 ст.4.4. КоАП РФ при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность

за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) настоящего Кодекса и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

В случае, предусмотренном **частью 2** настоящей статьи, административное наказание назначается:

1) в пределах санкции, не предусматривающей назначение административного наказания в виде предупреждения, если одной из указанных санкций предусматривается назначение административного наказания в виде предупреждения;

2) в пределах санкции, при применении которой может быть назначен наибольший административный штраф в денежном выражении, если указанными санкциями предусматривается назначение административного наказания в виде административного штрафа.

Согласно п.24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5 (ред. от 19.12.2013) «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» если лицом совершено одно действие (бездействие), содержащее составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) **КоАП РФ** и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей более строгое административное наказание в соответствии с **частями 3 и 4 статьи 4.4 КоАП РФ**.

Согласно ст.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 (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

Согласно п. 8 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», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в КоАП РФ конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого установлена ответственность.

В рассматриваемой ситуации доказательств наличия каких-либо исключительных обстоятельств, позволяющих квалифицировать правонарушение, совершенное ООО «Эра-Тагил» как малозначительное, не представлено.

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.

Согласно введенной Федеральным законом от 03.07.2016 №316-ФЗ ч.3 ст.3.4 КоАП РФ в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей особенной части Кодекса, административное наказание за впервые совершенное административное правонарушение в виде административного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных [частью 2 статьи 3.4](#) настоящего Кодекса.

При этом предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба (ч.2 ст.3.4 КоАП РФ).

Являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей [раздела II](#) настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных [частью 2 статьи 3.4](#) настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи (ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ).

Согласно сведениям, содержащимся в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенном на официальном сайте ФНС России, ООО «Эра-Тагил» является субъектом малого предпринимательства (микропредприятие).

Административное правонарушение, предусмотренное ч.1 и ч.5 ст.14.3 КоАП РФ, выявленное в ходе осуществления государственного контроля, совершено ООО «Эра-Тагил» впервые, что подтверждается отсутствием ответов территориальных органов ФАС России на запрос Свердловского УФАС России о привлечении ООО «Эра-Тагил» к административной ответственности по ст.14.3 КоАП РФ (исх.№17642 от 08.08.2019).

Между тем, должностное лицо Свердловского УФАС России полагает, что в рассматриваемой ситуации существует возникновение угрозы причинения вреда здоровью людей, в связи с тем, что ненадлежащей является реклама особой категории - реклама диагностики заболеваний сердечно-сосудистой системы, в которой отсутствует предупреждение о наличии противопоказаний к ее применению и использованию. Ответственность за ненадлежащую рекламу медицинских услуг (медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, *диагностику* и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение) выделена в особую часть ст.14.3 КоАП РФ – часть 5 - в связи с особой значимостью денной категории правонарушений.

На основании вышеизложенного, учитывая общественно-значимый характер совершенного правонарушения (распространение ненадлежащей рекламы медицинских услуг, а также рекламы без согласия на то абонента), с учетом способа распространения, общественных отношений, на защиту которых направлены требования и ограничения, установленные ст.ст. 24, 18 Закона о рекламе, а также возможности возникновения угрозы причинения вреда здоровью людей, количества нарушенных норм Закона о рекламе, наличия поступившего в антимонопольный орган заявления потерпевшего – физического лица, руководствуясь статьями 4.1. – 4.4, ч. 1 ст. 14.3, статьями 23.48, 24.5, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать **ООО «Эра-Тагил»** (ОГРН 1156623002964, ИНН 6623110186, КПП 662301001, юр. адрес: 622034, г. Нижний Тагил, пр. Ленина, д.64, офис 606, дата присвоения ОГРН 01.06.2015) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена ч. 1 и ч.5 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в минимальном размере **200 000 (двести тысяч) рублей**.

В соответствии с п.3 ч.1 ст.30.1 и ч.1 ст.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 срок, установленный действующим законодательством.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение *десяти суток* со дня вручения или получения копии постановления (ч.1 ст.30.3 КоАП РФ).

Согласно ч.1 ст.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.

Статьей 31.5 КоАП РФ предусмотрены отсрочка и рассрочка исполнения постановления о назначении административного наказания.

В соответствии с ч. 1 ст. 31.5 КоАП РФ при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права, принудительного выдворения за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства или в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца.

Согласно ч. 2 ст. 31.5 КоАП РФ с учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, *не позднее шестидесяти дней* со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 или 1.3 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

