

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 023/05/7-5181/2023

09 ноября 2023 г.
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель председателя комиссии –...;

Члены комиссии:

....

....

рассмотрев материалы дела № 023/05/7-5181/2023 возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы (посредством расклеивания листовок) следующего содержания: «*СТАНЬТЕ ДОНОРОМ ЯЙЦЕКЛЕТОК... ПОЛУЧИТЕ ОТ 60 000 р ЗА ОДИН ДЕНЬ... МЫ ПРЕДЛАГАЕМ: - достойное вознаграждение в день пункции – полная анонимность – минимальное количество посещений – бесплатное медицинское обследование... ДОНОРОМ МОЖЕТ СТАТЬ: женщина от 18 до 35 лет, родившая минимум 1 раз ... + ... donorinfo.ru...*», с признаками нарушения п. 4 ст. 7 Федерального закона «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

при участии представителя по доверенности ООО «Клиника Катерининская», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/05/7-5181/2023 – ... (доверенность № ... от ...г.),

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, а также в связи с поступившим заявлением ... (вх. № 27595-ЭП/23 от 10.08.2023 г.) о признаках нарушения п. 4 ст. 7 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») при распространении рекламы (способам расклеивания листовок) следующего содержания: «*СТАНЬТЕ ДОНОРОМ ЯЙЦЕКЛЕТОК... ПОЛУЧИТЕ ОТ 60 000 р ЗА ОДИН ДЕНЬ... МЫ ПРЕДЛАГАЕМ: - достойное вознаграждение в день пункции – полная анонимность – минимальное количество посещений – бесплатное медицинское обследование... ДОНОРОМ МОЖЕТ СТАТЬ: женщина от 18 до 35 лет, родившая минимум 1 раз ... + ... donorinfo.ru...*», Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

Реклама, вышеуказанного содержания полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закреплённому в ст. 3 Федерального закона «О рекламе», является публичной, адресована неопределённому кругу лиц и направлена на привлечение внимания неопределённого круга лиц к продаже тканей человека в клинике ООО «Клиника Екатерининская», а также способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

Согласно п. 4 ст. 7 Федерального закона «О рекламе», не допускается реклама органов и (или) тканей человека в качестве объектов купли-продажи.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе»

рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ст. 7 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ст. 7 настоящего Федерального закона.

Для рассмотрения Краснодарским УФАС России в рамках предоставленных ему полномочий вышеуказанного заявления требовались сведения от оператора связи.

Краснодарским УФАС России в адрес Краснодарского филиала ООО «Т2 Мобайл» был направлен запрос (исх. № ТО/25867/23 от 04.09.2023 г.) о предоставлении сведений о владельце абонентского номера «+ 7 (928) 202-56-93».

ООО «Т2 Мобайл» представило письменные пояснения (вх. № 30840/23 от 05.09.2023г.), в соответствии с которыми абонентский номер + , указанный в рекламе, выделен ООО «Клиника Екатерининская» (ИНН:...) на основании договора на оказание услуг связи № ... от ... г.

Также, Краснодарским УФАС России в адрес ООО «МАСТЕРХОСТ» был направлен запрос (исх. ЛЛ/24522/23 от 18.08.2023 г.) о предоставлении информации о владельце домена: donorinfo.ru.

Согласно сведениям, представленным ООО «МАСТЕРХОСТ» (вх. № 28756-ЭП/23 от 21.08.2023 г.), администратором доменного имени donorinfo.ru является юридическое лицо, указавшее при регистрации следующие данные: ООО «Клиника Екатерининская», ... , контактный номер телефона : ..., адрес электронной почты:...

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является: ООО «Клиника Екатерининская» – юридический адрес: ...

На основании изложенного, в действиях ООО «Клиника Екатерининская» при распространении рекламы вышеуказанного содержания усматривались признаки нарушения п. 4 ст. 7 Федерального закона «О рекламе».

На основании изложенного было возбуждено дело № 023/05/7-5181/2023 в отношении ООО «Клиника Екатерининская».

На рассмотрение дела № 023/05/7-5181/2023 ООО «Клиника Екатерининская» представлены письменные пояснения (вх. № 39821/23 от 07.11.2023 г.) следующего характера:

- «информационный материал «СТАНЬТЕ ДОНОРОМ ЯЙЦЕКЛЕТОК... ПОЛУЧИТЕ ОТ 60 00 р ЗА ОДИН ДЕНЬ... МЫ ПРЕДЛАГАЕМ: - достойное вознаграждение в день пункции - полная анонимность-минимальное количество посещений - бесплатное медицинское обследование... ДОНОРОМ МОЖЕТ СТАТЬ: женщина от 18 до 35 лет, родившая минимум 1 раз.... + ... donorinfo.ru...» не является рекламой по смыслу ФЗ «О рекламе», так как не содержит информацию, направленную на повышение интереса потребителей к услугам, оказываемым ООО «Клиника Екатерининская», продвижение услуг Клиники на рынке.

ООО «Клиника Екатерининская» осуществляет медицинскую деятельность на основании лицензии № Л041-01126-23/00343065 от 21.08.2020г., в частности, по оказанию специализированной медицинской помощи по акушерству и гинекологии (в том числе использованию вспомогательных репродуктивных технологий), и размещенный информационный материал информирует о нуждаемости ООО «Клиника Екатерининская» в донорском материале - яйцеклетках, которые необходимы для оказания медицинской помощи по лечению бесплодия.

Применение вспомогательных репродуктивных технологий (является методом лечения бесплодия) допускается в исключительных установленных нормативно-правовыми требованиями случаях, в частности при неэффективности лечения бесплодия иными методами, наличии наследственных заболеваний у пациентов (ст. 55 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», приказ Минздрава России от 31.07.2020 № 803н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению»).

Таким образом, донорство является свободным актом волеизъявления, имеющим социальную значимость в лечении бесплодия и не направлено на извлечение прибыли, а потому не отвечает признакам купли-продажи.

Право граждан быть донорами половых клеток закреплено ч. 7 ст. 55 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». Предоставление же медицинской организацией, в банк которой сдаются донорские половые клетки, финансовой поддержки донорами, по своей сути является мерой компенсационного характера для восстановления организма после забора яйцеклетки и законодательством не запрещено.

Указанные выводы корреспондируются с позицией Федерального Арбитражного суда Северо-Кавказского округа, изложенной в Постановлении от 22.12.2010 по делу №А53-10340/2010.

....

Просим: Прекратить в отношении ООО «Клиника Екатерининская» производство по делу №023/05/7-5181/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе».

В соответствии с абзацем 4 статьи 1 Федеральным законом «О трансплантации органов и (или) тканей человека» от 22.12.1992г. № 4180-1 органы и (или) ткани человека не могут быть предметом купли-продажи.

Купля-продажа органов и (или) тканей человека влечет уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Между тем, в силу абзаца 2 статьи 2 Федерального закона «О трансплантации органов и (или) тканей человека» от 22.12.1992г. № 4180-1 действие указанного закона не распространяется на органы, их части и ткани, имеющие отношение к процессу воспроизводства человека, включающие в себя репродуктивные ткани (яйцеклетку, сперму, яичники, яички или эмбрионы), а также на кровь и ее компоненты.

В свою очередь, размещённая обществом реклама содержит информацию о нуждаемости общества в донорском материале – яйцеклетках, необходимых для оказания обществом медицинской

помощи, а также информацию о предоставлении донору финансовой поддержки медицинским учреждением, в банк которого сдаются яйцеклетки.

Указанная финансовая поддержка является мерой стимулирования-компенсационного характера для восстановления организма после забора яйцеклеток и законодательно не запрещено.

Соответственно, деятельность по возможной купле-продаже репродуктивных тканей (яйцеклетка, сперма, яичники, яички или эмбрионы), а также на крови и ее компонентов законом не запрещена.

Таким образом, реклама с содержанием: «*СТАНЬТЕ ДОНОРОМ ЯЙЦЕКЛЕТОК...*» не противоречит нормам действующего законодательства.

Данный вывод Комиссии Краснодарского УФАС России подтверждается практикой Арбитражного суда Северо-Кавказского округа по делу № А53-10340/2010.

Вместе с тем, вывод ООО «Клиника Екатерининская» о том, что указанное объявление не является рекламой в понятии Федерального закона «О рекламе» не находит фактического подтверждения.

Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о том, что информация распространяемая посредством расклеивания листовок, следующего содержания: «*СТАНЬТЕ ДОНОРОМ ЯЙЦЕКЛЕТОК... ПОЛУЧИТЕ ОТ 60 000 р ЗА ОДИН ДЕНЬ... МЫ ПРЕДЛАГАЕМ: - достойное вознаграждение в день пункции – полная анонимность – минимальное количество посещений – бесплатное медицинское обследование... ДОНОРОМ МОЖЕТ СТАТЬ: женщина от 18 до 35 лет, родившая минимум 1 раз ... + 7 (928) 202-56-93 donorinfo.ru...*» является рекламой, однако не содержит нарушения п. 4 ст. 7 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, в действиях ООО «Клиника Екатерининская» отсутствуют признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

Руководствуясь абзацем «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждение в ходе рассмотрения дела наличия фактов

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе по причине нахождения такого лица на территории иностранного государства, в течение сроков, определенных пунктом 31 настоящих правил, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 023/05/7-5181/2023 – прекратить.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии
