

....

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 063/04/14.3-89/2023

18.04.2023 г.

г. Самара

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО МАФ (...) по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) при осуществлении контроля за соблюдением законодательства РФ о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) поступило заявление гражданки

....) (от 11.11.2022 исх. № 15286/22, от 11.11.2022 исх. № 15289/22, от 15.11.2022 исх. № 15368-ЭП/22, от 22.11.2022 исх. № 15803/22), перенаправленные Уполномоченным по правам человека в Самарской области, Департаментом по работе с обращениями граждан и организаций Администрации Губернатора Самарской области, Управлением по работе с обращениями граждан Администрации городского округа Самара, Администрацией Советского внутригородского района городского округа Самара о возможном нарушении пункта 9 статьи 7 ФЗ «О рекламе», выразившемся в размещении рекламной конструкции на фасаде многоквартирного дома по адресу: г. Самара, Советский район, ул. Антоново-Овсеенко, д. 59, следующего содержания: «ГИНЕКОЛОГ УЗИ АБОРТЫ АНАЛИЗЫ».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», объект 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.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламной и направленной на привлечение внимания к медицинским услугам от «Клиника Флоровой», полное наименование на русском языке – Общество с ограниченной ответственностью «МАФ» (далее – ООО «МАФ»).

Информация, размещенная на рекламной конструкции на фасаде многоквартирного дома по адресу: г. Самара, Советский район, ул. Антоново-Овсеенко, д. 59, следующего содержания: «ГИНЕКОЛОГ УЗИ АБОРТЫ АНАЛИЗЫ» доступна для обозрения неограниченному кругу лиц, направлена на поддержание интереса к медицинским услугам, то есть является рекламой.

В соответствии с пунктом 9 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама медицинских услуг по искусственному прерыванию беременности.

Самарским УФАС России в рамках рассмотрения данного заявления был осуществлен запрос в Администрацию Советского внутригородского района городского округа Самара от 22.11.2022 исх. № 10498/8

Согласно ответу Администрации Советского внутригородского района городского округа Самара (от 01.12.2022 вх. № 16272/22) следует, что по адресу: г. Самара, Советский район, ул. Антоново-Овсеенко, д. 59 с

рекламной конструкцией «ГИНЕКОЛОГ УЗИ АБОРТЫ АНАЛИЗЫ» осуществляет деятельность ООО «МАФ».

Разрешения на установку и эксплуатацию рекламных конструкций ООО «МАФ», расположенному по вышеуказанному адресу, не выдавались.

Пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства, является ненадлежащей.

Согласно пункту 4 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее - Закон № 323-ФЗ) под медицинской услугой понимается медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. В свою очередь под медицинским вмешательством понимаются выполняемые медицинским работником 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 (пункт 5 статьи 2 Закона № 323-ФЗ).

Одним из объектов рекламирования в данной рекламе являются услуги по прерыванию беременности, реклама которых в силу пункта 9 статьи 7 Закона о рекламе запрещена, то есть реклама размещена с нарушением требований пункта 9 статьи 7 Закона о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24-26 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила), Управление Самарского УФАС России возбудило производство по делу № 063/05/7-1002/2022 от 09.12.2022 по признакам нарушения рекламного законодательства, назначила рассмотрение дела на 09.01.2023 года.

В период с 22 декабря 2022 года по 30 декабря 2022 года в адрес Самарского УФАС России поступили заявления от ..., перенаправленные Министерством здравоохранения Самарской области и Прокуратурой Советского района г. Самара, о нарушении пункта 9 статьи 7 ФЗ «О рекламе», выразившемся в размещении рекламной конструкции на фасаде многоквартирного дома по адресу: г. Самара, Советский район, ул. Антоново-Овсеенко, д. 59, следующего содержания: «ГИНЕКОЛОГ УЗИ АБОРТЫ АНАЛИЗЫ». По результатам рассмотрения заявлений ... был дан ответ. Данные обращения приобщены к материалам дела № 063/05/7-1002/2022.

29.12.2022 ООО «МАФ» предоставило письменные пояснения (от 29.12.2022 вх. № 17835-ЭП/22), в которых указало, что вину свою признает, нарушение рекламного законодательства, а именно пункта 9 статьи 7 ФЗ «О рекламе», выразившиеся в размещении рекламной конструкции на фасаде многоквартирного дома по адресу: г. Самара, Советский район, ул. Антоново-Овсеенко, д. 59, следующего содержания: «ГИНЕКОЛОГ УЗИ АБОРТЫ АНАЛИЗЫ» по причине неосведомленности.

В настоящее время ООО «МАФ» устранено указанное нарушение, что подтверждается фотоотчетом.

В назначенные дату и время представитель ООО «МАФ» на рассмотрение дела не явился, в связи с чем, определением от 09.01.2023 года продлен срок рассмотрения дела № 063/05/7-1002/2022 и отложено на 30.01.2023 года.

В назначенную дату и время представитель ООО «МАФ» на рассмотрение дела не явился, Комиссия Самарского УФАС России всесторонне рассмотрев, полно и объективно изучив и проанализировав материалы дела № 063/05/7-1002/2022, приходит к следующим выводам.

Пункт 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определяет рекламу как информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объектом рекламирования является 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. При этом в силу пункта 3 статьи 3 этого Закона о рекламе под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная на рекламной конструкции на фасаде многоквартирного дома по адресу: г. Самара, Советский район, ул. Антоново-Овсеенко, д. 59, следующего содержания: «ГИНЕКОЛОГ УЗИ АБОРТЫ АНАЛИЗЫ» доступна для обозрения неограниченному кругу лиц, направлена на поддержание интереса к медицинским услугам, то есть является рекламой.

Пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства, является ненадлежащей.

Согласно пункту 9 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама

медицинских услуг по искусственному прерыванию беременности.

Согласно пункту 4 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее - Закон № 323-ФЗ) под медицинской услугой понимается медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. В свою очередь под медицинским вмешательством понимаются выполняемые медицинским работником 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 (пункт 5 статьи 2 Закона № 323-ФЗ).

Одним из объектов рекламирования в данной рекламе являются услуги по медикаментозному (нехирургическому) и хирургическому прерыванию беременности, реклама которых в силу пункта 9 статьи 7 ФЗ «О рекламе» запрещена, то есть реклама размещена с нарушением требований пункта 9 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» медицинская деятельность подлежит лицензированию.

Перечень медицинских услуг, подлежащих лицензированию, указан в Приложении к Положению о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»), утвержденном постановлением Правительства Российской Федерации от 01.06.2021 № 852, согласно которому подлежат лицензированию такие виды медицинской деятельности как услуги по акушерскому делу, акушерству и гинекологии (искусственному прерыванию беременности), указанные в рекламе.

Организация медицинской помощи при прерывании беременности осуществляется в соответствии с приказом Минздрава России от 20.10.2020 № 1130н «Об утверждении Порядка оказания медицинской помощи по профилю «акушерство и гинекология» (искусственное прерывание беременности).

ООО «МАФ» в материалы дела представлена Лицензия № ЛО-63-01-004621 от 08.05.2018, согласно которой место осуществления лицензируемого вида деятельности г. Самара, Советский район, ул. Антоново-Всеенко, д. 59.

Приказом министерства здравоохранения России от 13.10.2017 № 804н утверждена номенклатура медицинских услуг.

Перечень медицинских услуг разделен на два раздела: «А» и «В», построенные по иерархическому принципу.

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. (А16.20.037 Искусственное прерывание беременности (аборт).

Согласно Большому толковому словарю русского языка Гл. ред.: Норинт, 2000. - 1536 с.: АБОРТ (от лат. Aborto – рождасть преждевременно). Самопроизвольное или искусственное прерывание беременности в первые 28 недель; выкидыш.

Таким образом, действиями ООО «МАФ» нарушен пункт 9 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных, статьей 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных, статьи 7 ФЗ «О рекламе».

ООО «МАФ» является рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Служебной запиской от 09.12.2022 года;
2. Определением о возбуждении дела № 063/05/7-1002/2022 и назначении дела к рассмотрению от 09.12.2022 года;
3. Ответом на запрос от 01.12.2022 вх. № 16272/22 от Администрации Советского внутригородского района городского округа Самара;
4. Письменными пояснениями ООО «МАФ» от 29.12.2022 вх. № 17835-ЭП/22.

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламораспространителей.

Пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Комиссия Самарского УФАС России 03.02.2023 приняла решение о нарушении требований законодательства РФ о рекламе, а именно пункта 9 статьи 7 ФЗ «О рекламе», в отношении ООО «МАФ» и в отсутствии оснований в выдаче предписания о прекращении нарушения требований пункта 9 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

За данное нарушение предусмотрена административная ответственность по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем или рекламопроизводителем законодательства о рекламе.

В связи с тем, что административная ответственность за нарушение требований п. 9 ст. 7 установлена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, ч. 5 ст. 14.3 КоАП РФ подлежит переквалификации на ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения – 11.11.2022 год (дата заявления), место совершения административного правонарушения – г. Самара, ул. Антонова-Овсеенко, 59 (место размещения рекламной конструкции).

В адрес ООО «МАФ» 03.02.2023 года было направлено определение о возбуждении дела № 063/04/14.3-89/2023 об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, содержащее дату составления протокола об административном правонарушении – 17.02.2023 года, что подтверждается списком внутренних почтовых отправлений № 269 от 03.02.2023, кассовым чеком от 03.02.2023г., отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80080581761541 и атрибутом «вручение адресату 09.02.2023г.», а также посредством электронной почты, что подтверждается материалами дела.

Запрошенные Самарским УФАС России письменные пояснения и документы по делу об административном правонарушении ООО «МАФ» были представлены в материалы дела.

В связи с необходимостью исследования дополнительных материалов и обстоятельств дела Самарское УФАС России продлило срок проведения

административного расследования на 1 месяц.

В адрес ООО «МАФ» было направлено определение о продлении срока проведения административного расследования по делу № 063/04/14.3-89/2023 об административном правонарушении (исх. № 1499/8 от 03.03.2023г.).

Также было направлено в адрес ООО «МАФ» уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по делу № 063/04/14.3-84/2023, содержащее дату составления протокола 03.04.2023г. г. в 14.00, что подтверждается списком внутренних почтовых отправлений № 159 от 06.03.2023г., кассовым чеком от 06.03.2023г., отчетом об отслеживании почтовых отправлений с почтовым идентификатором 80080682998914, атрибутом «вручение адресату 15.03.2023г.».

В назначенную дату и время на составление протокола представитель ООО «МАФ» не явился, лицо уведомлялось надлежащим образом.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 063/04/14.3-89/2023 об административном правонарушении (исх. № 2310/8 от 03.04.2023 г.) дело было назначено к рассмотрению на 03.04.2023г.

В назначенную дату и время на рассмотрение дела явился директор ООО «МАФ» ..., лицо уведомлялось надлежащим образом, в том числе, посредством электронной почты, что подтверждается материалами дела.

Факт совершения правонарушения ООО «МАФ» подтверждается протоколом по делу № 063/04/14.3-89/2023 об административном правонарушении, а также другими материалами дела № 063/05/7-1002/2022.

Вместе с тем, определяя степень виновности ООО «МАФ», следует отметить, что ООО «МАФ» были предприняты все возможные, зависящие от него меры и действия по соблюдению законодательства о рекламе.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, в соответствии с пунктами 4, 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, признаны: оказание содействия в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.

На рассмотрении дела ООО «МАФ» пояснило, что информацию, размещенную на фасаде многоквартирного дома по адресу: г. Самара, Советский район, ул. Антоново-Всеенко, д. 59, следующего содержания: «ГИНЕКОЛОГ УЗИ АБОРТЫ АНАЛИЗЫ» считало вывеской, умысла на введение в заблуждение потребителей не имело.

Также Самарским УФАС России учитывается, что ООО «МАФ» ранее к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, не

привлекалось, административное правонарушение Обществом совершено впервые.

В силу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Вместе с тем статьей 2.9 КоАП РФ определено, что при малозначительности совершенного административного правонарушения должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, может освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Во исполнение указанных положений федерального законодательства при вынесении постановления по делу об административном правонарушении рассмотрена возможность применения малозначительности.

В силу 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», малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Согласно абзацу 2 пункта 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» 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.

Установлено, что вышеуказанное нарушение рекламного законодательства не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов РФ, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и технологического характера, не причинило имущественного ущерба.

Таким образом, совершенное ООО «МАФ» административное правонарушение существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений не повлекло, что позволяет признать указанное административное правонарушение малозначительным.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 2.9, 28.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Прекратить производство по делу об административном правонарушении № 063/04/14.3-89/2023, возбужденному в отношении **ООО «МАО»** (...) в связи с его малозначительностью.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ настоящее Постановление может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии Постановления.

Заместитель руководителя Управления