

ПОСТАНОВЛЕНИЕ  
о назначении административного наказания

26.08.2020

ДЕЛО № 073/04/14.3-403/2020

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области С<...>в И.И., рассмотрев материалы дела о совершении **обществом с ограниченной ответственностью «Мозаика»** (далее - ООО «Мозаика»), ОГРН 1027301160754, ИНН 7303012738, расположенным по адресу: 432071, г. Ульяновск, ул. К. Маркса, д. 41, правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях** (далее также - КоАП РФ), в отсутствие представителя ООО «Мозаика» (о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Сотрудниками Ульяновского УФАС России установлены факты распространения в рекламно-информационной газете «Мозаика» № 109 (3096) за 18.09.2019, № 120 (3107) за 11.10.2019, № 121 (3108) за 16.10.2019 и № 127 (3114) за 30.10.2019 рекламы «Слуховые аппараты», содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*).

По указанному факту Ульяновским УФАС России определением от 25.12.2019 возбуждено дело № 073/05/7-16189/2019 по признакам нарушения п. 7 ст. 7 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, индивидуальный предприниматель А<...>ва <..> (далее - ИП А<...>ва М.Е.), ОГРНИП 314732602200056, ИНН 732710183223, и ООО «Мозаика».

Решением Ульяновского УФАС России от 25.06.2020 (резюльтивная часть решения объявлена 09.06.2020) по делу № 073/05/7-16189/2019 реклама «Слуховые аппараты», распространённая в рекламно-информационной газете «Мозаика» № 109 (3096) за 18.09.2019, № 120 (3107) за 11.10.2019, № 121 (3108) за 16.10.2019 и № 127 (3114) за 30.10.2019, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 7 ст. 7 Федерального закона «О рекламе».

Материалы дела № 073/05/7-16189/2019 переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России Спиридоновым И.И. вынесено определение от 04.08.2020 о возбуждении в отношении ООО «Мозаика» дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-403/2020 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об

административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 14.08.2020 в 10 час. 00 мин. Определение от 04.08.2020 (исх. № 3586-05 от 04.08.2020) направлено ООО «Мозаика» по адресу места нахождения, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (432017, г. Ульяновск, ул. К. Маркса, д. 41), заказным письмом с уведомлением № 43206850550558 от 05.08.2020, которое адресатом получено 07.08.2020.

ООО «Мозаика» в Ульяновское УФАС России представлены письменные пояснения по делу № 073/04/14.3-403/2020, копии бухгалтерского баланса на 31.12.2019 и отчета о финансовых результатах общества за 2019 год, а также выписка из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 12.08.2020 № ЮЭ9965-20-9659875 (исх. № 41 от 13.08.2020, вх. № 5805 от 13.08.2020).

Из письменных пояснений ООО «Мозаика» следует, что административное правонарушение, предусмотренное ст. 14.3 КоАП РФ, обществом совершено впервые и по неосторожности. С данным нарушением ООО «Мозаика» согласно и выражает раскаяние. Размер штрафа для юридических лиц очень значительный, в случае его назначения на общество, учитывая непростое финансовое состояние компании, это приведет к длительному отвлечению оборотных средств, что повлечет за собой невыполнение обязательств по уже заключенным договорам, затруднит выполнение налоговых обязательств, выплату заработной платы. Впредь ООО «Мозаика» обязуется быть более внимательными и не допускать нарушений законодательства о рекламе.

ООО «Мозаика» просит применить в отношении общества положения ч. 2 ст. 3.4 и ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ и ограничиться назначением административного наказания в виде предупреждения.

Также, в связи с нахождением руководителя за пределами Российской Федерации, ООО «Мозаика» просит составить протокол и рассмотреть дело об административном правонарушении в отсутствие представителя общества.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России С<...>вым И.И. в отношении ООО «Мозаика», в отсутствие представителя общества, составлен протокол об административном правонарушении № 126 от 14.08.2020 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола об административном правонарушении № 126 от 14.08.2020 и определение от 14.08.2020 о назначении рассмотрения дела № 073/04/14.3-403/2020 в Ульяновском УФАС России на 26.08.2020 в 14 час. 30 мин. (исх. № 3771-05 от 14.08.2020) направлены ООО «Мозаика» по адресу места нахождения общества, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (432071, г. Ульяновск, ул. К. Маркса, д. 41), заказным письмом с уведомлением № 43206850552248 от 17.08.2020, которое адресатом получено 19.08.2020.

На рассмотрение дела 26.08.2020 представитель ООО «Мозаика» не явился, дополнительных материалов по делу обществом не представлено.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 073/05/7-16189/2019 и дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-403/2020 усматривается следующее.

Сотрудниками Ульяновского УФАС России установлены факты распространения в рекламно-информационной газете «Мозаика» № 109 (3096) за 18.09.2019, № 120 (3107) за 11.10.2019, № 121 (3108) за 16.10.2019 и № 127 (3114) за 30.10.2019 рекламы «Слуховые аппараты», содержащей признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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; 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.

Указанная реклама имеет следующее текстовое содержание:

**«СЛУХОВЫЕ АППАРАТЫ внутриушные, заушные и карманные «Phonak», «Bernafon», «Siemens», «Исток».**

**ТЕСТ СЛУХА БЕСПЛАТНО, ПОДБОР, НАСТРОЙКА.**

**БЕСПРОЦЕНТНАЯ РАССРОЧКА!** Пенсионерам и инвалидам **СКИДКИ** на слуховые аппараты (скидка на день публикации).

**ВЫЕЗЖАЕМ НА ДОМ.**

Подробности по телефону. ИП А<...>ва М.Е.

АО «Банк Русский Стандарт». Сертифицировано.

**49-41-40** ул. 3-го Интернационала, д. 6 ост. «Речной порт» (рядом с «Пельменной»).

**ИМЕЮТСЯ ПРОТИВОПОКАЗАНИЯ. ПРОКОНСУЛЬТИРУЙТЕСЬ СО СПЕЦИАЛИСТОМ».**

Реклама сопровождается фотографическим изображением слухового аппарата.

В соответствии с п. 7 ст. 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В рекламе предлагается настройка слухового аппарата, прохождение теста слуха, а также услуги на дому.

Ульяновским УФАС России установлено, что по адресу, указанному в рекламе: г. Ульяновск, ул. 3-го Интернационала, д. 6, ост. «Речной порт» (рядом с «Пельменной»), расположен Центр коррекции слуха «Слух73» (компания «Слух73»), контактный телефон: +7 (8422) **49-41-40**. Информация о деятельности Центра коррекции слуха «Слух73» размещена на сайте в сети Интернет: <http://slyx73.ru/>. В перечне услуг, оказываемых центром, приведены тест слуха, настройка, ремонт

(<http://slyx73.ru/uslugi>), с описанием услуг, а именно: «Тест слуха» - основная задача процедуры - установить порог слышимости. Весьма простая, безболезненная и лишенная какого-либо дискомфорта процедура. За считанные минуты специалист **составляет аудиограмму** - специальный график, по которому вычисляет процент потери слуха. На основе этого выносится точный диагноз, делаются выводы о причинах и характере заболевания. У нас имеется все необходимое **высокотехнологичное оборудование и соответствующая квалификация**, что позволяет максимально точно установить характер тугоухости. «Подбор слухового аппарата» - подбор осуществляется на основе аудиограммы под контролем профильного специалиста. В первую очередь учитываются технические характеристики прибора, которые смогут компенсировать пациенту отклонения от нормы. Существуют аналоговые и цифровые аппараты... «Настройка» - обязательный этап, без которого невозможно достигнуть желаемых результатов. Оптимальные настройки подбираются при помощи компьютера на основе результатов аудиометрии. Основная задача - достигнуть высокую разборчивость речи. В данной процедуре очень важно подстроиться под индивидуальные особенности пациента. Это под силу нашим опытным и квалифицированным специалистам.

Кроме того, в Центре коррекции слуха «Слух73» осуществляет деятельность врач сурдолог-оториноларинголог А<...>ва М.Е. (на сайте размещена грамота ГУЗ «Ульяновская областная детская клиническая больница имени политического и общественного деятеля Ю.Ф. Горячева»).

В соответствии с п.п. 4 и 5 ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» 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.

Согласно Номенклатуре медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н, к медицинским услугам относятся подбор слухового аппарата (код А23.25.001) и настройка слухового аппарата (код А23.25.004).

Медицинская помощь по профилю «сурдология-оториноларингология» включает в себя профилактику нарушений слуха, выявление пациентов с нарушением слуха, в том числе при проведении аудиологического скрининга среди детей первого года жизни, лечение, включая слухопротезирование, медицинскую реабилитацию, позволяющую формировать и (или) развивать естественное слухоречевое поведение и включающую в том числе замену речевого процессора по истечении 5 лет со дня предшествующей установки пациенту речевого процессора системы кохлеарной имплантации (приказ Минздрава России от 09.04.2015 № 178н «Об утверждении Порядка оказания медицинской помощи населению по профилю «сурдология-оториноларингология»).

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 388-05 от 29.01.2020) Министерство здравоохранения по Ульяновской области (исх. № 73-ИОГВ-11.01/2109исх от 26.02.2020, вх. № 1306 от 28.02.2020) сообщило, что если в специализированном магазине медицинской техники имеется специализированное оборудование (аудиометр) на котором специалист снимает данные аудиограммы и в дальнейшем с помощью неё проводится подбор слухового аппарата, то в данном случае это будет являться медицинской услугой. Если же подбор слухового аппарата проводится по результатам аудиограммы, принесенной с собой клиентом, снятой в медицинском учреждении, то в таком случае подбор слухового аппарата не будет являться медицинской услугой. Настройка слухового аппарата в специализированном магазине медицинской техники будет являться медицинской услугой в том случае, если она будет проводиться по данным аудиограммы, снятой в этом магазине медицинской техники. Если же настройка слухового аппарата проводится по данным аудиограммы, принесенной с собой клиентом и снятой в медицинском учреждении, то медицинской услугой это являться не будет. Специалист эксперт-сурдоакустик не относится к медицинским работникам. Коды: А23.25.001 - подбор слухового аппарата, А23.25.004 - настройка слухового аппарата включены в Номенклатуру медицинских услуг, утвержденную приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н, однако расшифровка по данным кодам отсутствует, ввиду чего не представляется возможным, с юридической точки зрения, ответить, что включает в себя медицинская услуга «Подбор слухового аппарата». В рекламе не указан способ проведения теста слуха, поэтому сделать вывод о том, что медицинская ли эта услуга, невозможно. Индивидуальные предприниматели, оказывающие медицинские услуги, должны получить лицензию на медицинскую деятельность. Работа в государственном учреждении врачом сурдологом-отоларингологом не является препятствием для получения данной лицензии.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 425-05 от 30.01.2020) Управление Росздравнадзора по Ульяновской области (исх. № И73-474-1/20 от 04.03.2020, вх. № 1630 от 13.03.2020) сообщило, что подбор слухового аппарата (код услуги: А23.25.001) и настройка слухового аппарата (код услуги: А23.25.004) в соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н, относятся к медицинским услугам (диагностика и лечение органов слуха). Раздел «А» Номенклатуры включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение. В соответствии с Порядком оказания медицинской помощи, утвержденным приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 09.04.2015 № 178н «Об утверждении Порядка оказания медицинской помощи населению по профилю «сурдология-оториноларингология», оказание первичной специализированной медико-санитарной помощи пациентам с нарушением слуха, включая профилактику, диагностику, лечение, в том числе слухопротезирование, медицинскую реабилитацию, позволяющую формировать и (или) развивать естественное слухоречевое поведение, осуществляется в сурдологическом кабинете врачом-сурдологом. Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 11.03.2013 № 121н утверждены Требования к организации и выполнению работ (услуг) при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской

помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях (далее - *Требования*). Пункт 1 *Требований* предусматривает, что они устанавливаются к организации и выполнению работ (услуг) при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях в зависимости от условий оказания медицинской помощи и применяются в целях лицензирования медицинской деятельности. Сурдология-оториноларингология, как вид работы (услуги), может быть организована и выполнена при оказании первичной, специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях (п. 2 *Требований*). При этом, согласно подп. 1 п. 1.1 *Требований* организация и выполнение работ (услуг) осуществляется в соответствии с порядком оказания медицинской помощи. Таким образом, для проведения подбора и настройки слуховых аппаратов ИП А<...>ва М.Е. должна иметь лицензию на осуществление медицинской деятельности по месту её фактического осуществления (указанному в рекламе).

Как указано в письме Федерального государственного бюджетного учреждения «Научно-клинический центр оториноларингологии Федерального медико-биологического агентства», Главного внештатного специалиста оториноларингологии Минздрава России, члена-корреспондента РАН, профессора Дайхеса Н.А. и Президента Национальной медицинской ассоциации оториноларингологии, академика РАН, профессора Янова Ю.К., которое приводится в решении Верховного Суда Российской Федерации от 11.07.2019 по делу № АКПИ19-360, услуги по подбору и настройке слуховых аппаратов отнесены к медицинскими услугам, потому что выбор оптимального слухового аппарата всегда и непосредственно сопряжён с результатами клинического и аудиологического обследований, постановкой диагноза конкретному человеку, определением дальнейшей врачебной тактики ведения пациента, прогнозом течения заболевания и планированием этапов реабилитации. Подбор слухового аппарата, включающий изготовление индивидуального ушного вкладыша, является сложной медицинской услугой, так как производится в глубине слухового прохода в непосредственной близости от барабанной перепонки и других анатомических образований, поэтому может выполняться исключительно на специализированном медицинском оборудовании с применением микроинструментов и требует наличия специальных знаний и умений. Кроме того, при подборе и настройке слуховых аппаратов врач сурдолог-оториноларинголог должен учесть психоневрологический статус.

Доводы, указанные в решении Верховного Суда Российской Федерации от 11.07.2019 по делу № АКПИ19-360 совпадают с доводами, приведенными в письме Управления Росздравнадзора по Ульяновской области (исх. № И73-474-1/20 от

04.03.2020, вх. № 1630 от 13.03.2020).

С учетом изложенного, утверждение, что подбор слухового аппарата - не то же самое, что выбор техники из представленного большого ассортимента слуховых аппаратов в магазине специализированной техники, некорректно.

Из анализа законодательства Российской Федерации (Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», Номенклатуры медицинских услуг, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н, приказа Минздрава России от 09.04.2015 № 178н «Об утверждении Порядка оказания медицинской помощи населению по профилю «сурдология-оториноларингология», приказа Минздрава России от 07.10.2015 № 700н и иных нормативных актов, регулирующих отношения в области слухопротезирования) следует, что деятельность по подбору слуховых аппаратов, их индивидуальной настройке и обучению пациентов правилам по их пользованию осуществляется врачом-сурдологом, проводящим осмотр пациента, диагностику степени и характера нарушений слуха, подбор (включая изготовление ушного вкладыша), настройку слуховых аппаратов, и требует получения лицензии на медицинскую деятельность.

При этом в данном случае, если допустить, что это реклама магазина розничной торговли медицинскими изделиями, то в рекламе использованы слова, словосочетания, которые являются наименованием медицинских услуг, включенных (поименованных) в Номенклатуру медицинских услуг, утвержденную приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н, и создающие ассоциацию у потребителя, что в указанном объекте можно получить полный комплекс услуг по подбору (включая изготовление ушного вкладыша) и настройке слуховых аппаратов, то есть медицинских услуг.

Согласно, п. 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Согласно Единому реестру лицензий, размещенному на сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения Российской Федерации в информационно-коммуникационной сети «Интернет» (<http://www.roszdravnadzor.ru>), у ИП А<...>вой М.Е. (ОГРНИП 314732602200056, ИНН 732710183223) отсутствует лицензия на осуществление медицинской деятельности на территории Ульяновской области.

Таким образом, в данном случае, в нарушение п. 7 ст. 7 Федерального закона «О рекламе», рекламируются медицинские услуги в отсутствие лицензии на осуществление медицинской деятельности.

Решением Ульяновского УФАС России от 25.06.2020 (резольтивная часть решения объявлена 09.06.2020) по делу № 073/05/7-16189/2019 реклама «Слуховые аппараты», распространённая в рекламно-информационной газете «Мозаика» № 109 (3096) за 18.09.2019, № 120 (3107) за 11.10.2019, № 121 (3108) за 16.10.2019 и № 127 (3114) за 30.10.2019, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 7 ст. 7 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч.ч. 6 и 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 7 указанного Федерального закона, несут рекламодатель и рекламораспространитель.

В соответствии с п.п. 5 и 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 5890-05 от 01.11.2019) общество с ограниченной ответственностью «Информационно-рекламное агентство «Мозаика» (далее - ООО «ИРА «Мозаика»), ОГРН 1027301567391, ИНН 7328034941 (исх. б/н от 14.11.2019, вх. № 7681 от 14.11.2019), представило документы, на основании которых в газете «Мозаика» размещена реклама «Слуховые аппараты» ИП А<...>вой М.Е.: договор № 27/1/19р от 10.01.2019, заключенный между ООО «ИРА «Мозаика» (исполнитель) и ИП А<...>вой М.Е. (заказчик), утвержденный предпринимателем оригинал-макет рекламы, финансовые документы об оплате услуг по распространению рекламы.

Таким образом, рекламодателем в данном случае является ИП А<...>ва М.Е., а рекламораспространителем - ООО «Мозаика», учредитель и издатель рекламно-информационной газеты «Мозаика».

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (*Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ*) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 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.

ООО «Мозаика» совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. Дата: 18.09.2019, 11.10.2019, 16.10.2019 и 30.10.2019.

2. Место: г. Ульяновск.

3. Событие административного правонарушения: размещение (распространение) рекламы медицинских услуг ИП А<...>вой М.Е. в рекламно-информационной газете «Мозаика» в отсутствие у предпринимателя лицензии на осуществление медицинской деятельности (нарушение п. 7 ст. 7 Федерального закона «О

рекламе»).

Согласно ч. 3 ст. 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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. В данном случае у ООО «Мозаика» имелась возможность для соблюдения требований Федерального закона «О рекламе»: общество могло воздержаться от распространения рассматриваемой рекламы.

Кроме того, состав правонарушения, квалифицируемого по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении ООО «Мозаика» к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством, - п. 7 ст. 7 Федерального закона «О рекламе».

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, является оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении (п. 4 ч. 1 ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Обстоятельства, признаваемые отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ООО «Мозаика», несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, а также охраны здоровья граждан.

Согласно п.п. 18, 18.1 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 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. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «Мозаика» 01.08.2016 включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как малое предприятие, что подтверждается сведениями из реестра от 26.08.2020 № ЮЭ9965-20-9780042. Общество ранее (в течение периода, предусмотренного ст. 4.6 КоАП РФ, - *лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления*) к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекалось.

В соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. 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.

2. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 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 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 в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Поскольку ООО «Мозаика» к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее не привлекалось, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **общества с ограниченной ответственностью «Мозаика»**, ОГРН 1027301160754, ИНН 7303012738, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **обществу с ограниченной ответственностью «Мозаика»**, ОГРН 1027301160754, ИНН 7303012738, административное наказание в виде **предупреждения**.

*На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.*

**Заместитель руководителя управления -**

начальник отдела И.И. С<...>В