

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.3-1023/2021

об административном правонарушении

«17» августа 2021г.

г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1023/2021, возбужденного протоколом от 10.06.2021 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Добрыня Клиник» (далее – ООО «Добрыня Клиник», юридический адрес: 115054, г. Москва, ул. Пятницкая, д. 71/5, стр. 2, этаж/пом 1/100, ОГРН 1187746096592, Дата присвоения ОГРН 31.01.2018, ИНН 9705114814, КПП 770501001) за совершение нарушения требований частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

22.04.2021 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-2107/2020 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Добрыня Клиник» нарушившим требования частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», при распространении рекламы 22.11.2020 в 11 часов 01 минуту посредством телефонного звонка на абонентский номер заявителя <...> от абонента <...> следующего содержания:

«Здравствуйте. Новое отделение ортопедии и сосудистой хирургии приглашает вас на консультацию и аппаратную диагностику. Только для жителей Российской Федерации от 40 до 69 лет. Если хотите узнать подробнее или успеть записаться, нажмите любую цифру».

В соответствии с письмом ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, предоставляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание).

Такие обстоятельства могут рассматриваться антимонопольными органами как нарушение рекламораспространителем требований части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с аудиозаписью разговора, представленного заявителем, в начале представленного разговора абоненту был воспроизведен заранее записанный аудиофрагмент (автоматизированная запись).

Из ответа ПАО «ВымпелКом» (исх. от 22.12.2020 № ВР-04/б/н), следует, что абонентский номер <...>, с которого был совершен звонок, выделен ООО «Добрыня Клиник» на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 27.10.2020 № <...>.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 распространённой 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.

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Следовательно, распространение ООО «Добрыня Клиник» рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <...>, с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки), содержит признаки нарушения частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Добрыня Клиник».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ООО «Добрыня Клиник», выразившиеся в нарушении требований частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Добрыня Клиник» административного правонарушения: 22.11.2020 в 11 часов 01 минуту.

Место совершения ООО «Добрыня Клиник» административного правонарушения: г. Москва.

14.05.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 10.06.2021 в 10 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Добрыня Клиник» заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

10.06.2021 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-1023/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Добрыня Клиник», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

10.06.2021 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1023/2021 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 24.06.2021 в 08 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Добрыня Клиник» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

24.06.2021 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-1023/2021 законный представитель ООО «Добрыня Клиник» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Добрыня Клиник» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 24.06.2021 рассмотрение дела № 042/04/14.3-1023/2021 было отложено на 17.08.2021 в 11 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Добрыня Клиник» заказным письмом с уведомлением о вручении.

17.08.2021 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-1023/2021 законный представитель ООО «Добрыня Клиник» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Добрыня Клиник» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагает.

Руководствуясь статьями 29.1, 29.4, 29.6, 29.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Дело № 042/04/14.3-1023/2021 отложить.

2. Назначить рассмотрение дела № 042/04/14.3-1023/2021 на 20 сентября 2021г. на 08 часов 30 минут в каб. 307 (регистрация участников состоится в 08 часов 20 минут в каб. 316).

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется

производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Дополнительно сообщаем, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Кемеровское УФАС России просит Вас принять одно из следующих решений:

1) Направление ходатайства о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, Вам необходимо заранее (за 3 рабочих дня до заседания) заявить соответствующее ходатайство с указанием данных IT-специалиста Вашей организации (номер телефона, адрес электронной почты) и получить гиперссылку для подключения видеоконференцсвязи.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным ходатайством.

Обращаем Ваше внимание, с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации, дистанционный способ заседания Комиссии по рассмотрению дела является ПРИОРИТЕТНЫМ.

2) Направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения и направить по электронной почте: fo42@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.