

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении дела об административном правонарушении

№ 058/04/14.3-445/2021

14 июля 2021 года

г. Пенза, ул. Урицкого,

заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-445/2021, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Транслайн» (ИНН 9715362848; ОГРН 746569096; 127410, г. Москва, ул. Инженерная, дом 20 корпус 1, помещение IV; далее – «Транслайн»), по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС России от 14 июля 2021 года по делу № 058/05/18-151/2021, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, без участия представителя ООО «Транслайн».

УСТАНОВИЛ:

при рассмотрении поступил протокол от 30.06.2021 № 058/04/14.3-445/2021 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении ООО «Транслайн», в связи с совершением нарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Материалов дела от протокола об административном правонарушении от 30.06.2021 № 058/04/14.3-445/2021 материалов дела следует.

В Пензенском УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-151/2021 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ООО «Транслайн» по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

Рекламу ООО «Транслайн» решением Комиссии Пензенского УФАС России от 01.06.2021 в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана рекламой.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административных правонарушений, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

смотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

г совершения ООО «Транслайн» действий по распространению ненадлежащей амы доказан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и верждается представленными доказательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении одательства о рекламе № 058/05/18-151/2021 следует, что на абонентский номер ителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «МТС» поступил телефонный звонок с амой следующего содержания: «Меня зовут Дмитрий...Я хочу пригласить Вас на платное мероприятие посвященное открытию медицинского массажного центра в зе. Да и кстати, чтобы Вы не переживали, наше мероприятие проводится с юдением всех норм безопасности и осторожности в период пандемии коронавируса. ак вот, там Вы можете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного и слабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. За тем оставить и отзыв и далее, в благодарность от наших спонсоров, получить подарок мобильный видеорегистратор с функцией ночного видения и большим объемом памяти. ити, благодаря большому углу обзора можно использовать как обычную видеокамеру. а встреча состоится 19 ноября в четверг в Пензе, а за день до мероприятия я звоню и сообщу вам точный адрес. Это мероприятие абсолютно бесплатное и дится около полутора часов. На нем ведущие специалисты в области массажа ижут простые, но действенные приемы, благодаря которым восстанавливается ость позвоночника, а также расскажут о методах борьбы с болью в позвоночнике и авах. Вы сможете задать любой интересующий вопрос нашим специалистам и при знии пройти любой вид массажа на новейшем оборудовании абсолютно бесплатно. приглашаем гостей от 35 до 65 лет. Я так понимаю, вы входите в нашу возрастную иторию. Также вы можете взять с собой еще одного человека и будет отлично если это эт Ваша вторая половинка, так как пары у нас получают более ценные подарки, а за , до мероприятия Я перезвоню, чтобы уточнить с кем Вы будете...».

г поступления, указанного звонка, подтверждается детализацией предоставленных г за 16.11.2020, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ПАО «МТС».

материалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, зржание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера ринадлежащего ООО «Транслайн», озвучивает информацию о привлечении внимания к гам медицинского массажного центра, формирование или поддержание интереса к и их продвижение на рынке.

оответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, ространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, эсованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к экту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его движение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, дство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты лектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым авлена реклама.

асно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются юющие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), значенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

еральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624

яснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной зоны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Ключевой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым законодательством о рекламе.

Данная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не идентифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги медицинского массажного центра.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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 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.

Судья Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «Согласно части 1 статьи 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или на телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не устанавливает порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть получено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения изъяснения на получение рекламы от конкретного рекламодателя».

На заседании рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, представленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

Заявитель: «Я хочу пригласить Вас на бесплатное мероприятие посвященное открытию медицинского массажного центра в Пензе... Вы можете абсолютно бесплатно пройти курс оздоровительного и расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании... получить подарок автомобильный видеорегиистратор с функцией ночного

ния и большим объемом памяти... ведущие специалисты в области массажа покажут эфирные, но действенные приемы, благодаря которым восстанавливается гибкость позвоночника, а также расскажут о методах борьбы с болью в позвоночнике и суставах... любой вид массажа на новейшем оборудовании абсолютно бесплатно... Мы приглашаем гостей от 35 до 65 лет...» относятся к рекламе услуг медицинского массажного центра, согласие на распространение которых заявитель не давал.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Адресат содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

На этом образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

В этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

Инициатором звонка с предложением услуг медицинского массажного центра на номер абонента без его предварительного согласия является ООО «Транслайн», что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), сведений, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

В связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Пензенском УФАС России заявления и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В материалах, указывающих, что ООО «Транслайн» приняты достаточные меры по исполнению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонков рекламного характера на номер абонента +7, в Пензенском УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО «Транслайн» не представлено.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 Федерального закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с

льзованием любых средств.

данные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях ООО «Транслайн», распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателя.

Таким образом, распространение 16.11.2020 в 15:16 посредством телефонного звонка, рекламирующего товары и услуги на номер телефона +7, поступившего с номера +7 с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

Действия ООО «Транслайн» были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России при рассмотрении дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама является ненадлежащей.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение рекламодателем, изготовителем и рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3, 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Заречный Пензенская обл.

Дата совершения административного правонарушения: 16.11.2020.

Таким образом, в действиях ООО «Транслайн», содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Несмотря на то, что в соответствии с пунктом 8.1 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ, производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению, в том числе при внесении в единый государственный реестр юридических лиц записи о ликвидации юридического лица, в процессе которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

В соответствии со сведениями, содержащимися в Выписке из ЕГРЮЛ, регистрационным органом принято решение об исключении ООО «Транслайн» из ЕГРЮЛ на основании пункта 2 статьи 16 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

В соответствии со статьей 2 ГК РФ исключение недействующего юридического лица из единого государственного реестра юридических лиц влечет правовые последствия, предусмотренные настоящим Кодексом и другими законами применительно к ликвидированным юридическим лицам.

Водствуясь статьями 23.48, 24.5, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Изводство по делу №058/04/14.3-445/2021 об административном правонарушении,
указанном в отношении ООО «Транслайн» (ИНН 9715362848; ОГРН 1197746569096)
прислать.