

ООО Авантаж

пр-т Славы, д. 51, лит. А, пом. 122, Санкт-Петербург, 192241

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 078/04/14.3-347/2022

01 июня 2022 года Санкт-Петербург

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, находясь в помещении Санкт-Петербургского УФАС по адресу: Санкт-Петербург, В.О, 4-я линия, д.13, лит. А (зал заседаний), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 23.05.2022 исх. № 01/11996/22 и другие материалы дела об административном правонарушении № 078/04/14.3-347/2022, возбуждённого в отношении ООО «Авантаж» (ОГРН 1217800028159, ИНН 7816715045, место нахождения: 192241, Санкт-Петербург, пр-т Славы, д. 51, лит. А, пом. 122).

УСТАНОВИЛ:

В Ивановское УФАС России поступило заявление, в котором содержится информация о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, гражданин сообщил о распространении 05.06.2021 в 19:21 на свой номер телефона <...> с номера <...> рекламы без согласия абонента. В ходе телефонного соединения была озвучена реклама стоматологии города Санкт-Петербурга и оказываемых медицинских услуг с указанием на наличие противопоказаний. Однако своего согласия на распространение рекламы заявитель не давал.

Следовательно, в указанной рекламе содержатся признаки нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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.

Ивановское УФАС России наделено полномочиями по рассмотрению указанного заявления. Факт распространения рекламы подтверждается: заявлением, записью телефонного разговора, сведениями, предоставленными оператором связи.

Ивановским УФАС России по данному факту 05 августа 2021 года возбуждено дело № 037/05/18-416/2021 (03-31/2021-18) по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Понятия «сеть связи», «средства связи», «абонент» приведены в ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи».

Так, сеть связи — это технологическая система, включающая в себя средства и линии связи и предназначенная для электросвязи или почтовой связи.

Средства связи — технические и программные средства, используемые для формирования, приема, обработки, хранения, передачи, доставки сообщений электросвязи или почтовых отправок, а также иные технические и программные средства, используемые при оказании услуг связи или обеспечении функционирования сетей 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.

Понятие «адресат содержится в ст. 2 Федерального закона от 17.07.1999 №176-ФЗ «О почтовой связи», согласно которой адресат — это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе ненадлежащей является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ст. 3 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.

Федеральной антимонопольной службой России в письме № АЦ/4624 от 05.04.2007 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются

те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой 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.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

В содержании рассматриваемой информации отсутствуют сведения, указывающие на лицо, до которого информация доведена (распространена) и на восприятие которого непосредственно направлена.

Следовательно, рассматриваемая информация подпадает под определение рекламы и содержит все её признаки:

- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к стоматологии города Санкт-Петербурга и оказываемым медицинским услугам;
- призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, способствует его продвижению на рынке.

Согласно имеющимся данным телефонный номер абонента принадлежит нумерации ПАО «Мегафон». Оператор связи подтвердил факт указанного телефонного соединения, указав, что номер отправителя рекламы выделен по договору услуг связи ООО «Авантаж» (ИНН 7816715045).

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ основной вид деятельности ООО «Авантаж» - деятельность в области связи на базе беспроводных технологий, дополнительные: деятельность по обработке данных, предоставление услуг по размещению информации и связанная с этим деятельность, деятельность по созданию и использованию баз данных и информационных ресурсов, деятельность по предоставлению услуг по размещению информации, прочая деятельность рекламных агентств.

Вместе с тем, на запрос антимонопольного органа ООО «Авантаж» не ответило, каких-либо пояснений либо согласие абонента на получение рассматриваемой рекламы в Ивановское УФАС России не представило, корреспонденцию по юридическому адресу не получает.

Законодательством Российской Федерации не определен порядок и форма получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, что предполагает допустимым любую форму предварительного согласия абонента.

Однако согласно ч.1 ст. 18 Закона о рекламе, реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

В п. 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», разъяснено следующее: «согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе с тем согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы».

Следовательно, распространение рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи должно осуществляться при условии получения предварительно согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. При этом бремя доказывания наличия согласия абонента на получение рекламы лежит на ее распространившем.

При обращении в Ивановское УФАС России заявитель сообщил об отсутствии его согласия на получение рассматриваемой рекламы, в ходе телефонного разговора, запись которого предоставлена в материалы дела, такое согласие также не было получено. В материалы дела не представлено документально подтвержденных доказательств обратного.

Таким образом, в Ивановское УФАС России не представлено согласие абонента на получение рекламы. Следовательно, рассматриваемая реклама распространялась с нарушением требования ч.1 ст. 18 Закона о рекламе.

На заседание Комиссии стороны, уведомленные надлежащим образом, не явились.

При изложенных обстоятельствах Комиссия Ивановского УФАС России посчитала необходимым для предотвращения повторного нарушения

Обществом требований Закона о рекламе выдать ООО «Авантаж» предписание.

Нарушение законодательства о рекламе может быть устранено любым лицом, которое может прекратить распространение рекламы. В данном случае таким лицом, причастным к распространению рекламы, является ООО «Авантаж».

Комиссия Ивановского УФАС России в результате рассмотрения дела № 037/05/18-416/2021 (03-31/2021-18) о нарушении законодательства РФ о рекламе решением от 31.08.2021 признала ненадлежащей рекламу стоматологии города Санкт-Петербурга и оказываемых медицинских услуг, поступившую 05.06.2021 в 19:21 на номер <...> с номера <...> посредством телефонного соединения, поскольку в них нарушены требования установленные частью 1 статьи 18 Федерального Закона «О рекламе». Комиссией Ивановского УФАС России сделан вывод о необходимости выдачи ООО «Авантаж» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Данное решение обжаловано в суде не было.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 05.06.2021.

Письмом № 78/7234/22 от 28.03.2022 законный представитель ООО «Авантаж» вызван на 20.04.2022 года в 11 часов 00 минут для составления протокола об административном правонарушении.

20.04.2022 законный представитель ООО «Авантаж» на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

Письмом № 78/9414/22 от 20.04.2022 законный представитель ООО «Авантаж» повторно вызван на 23.05.2022 в 11 часов 00 минут для составления протокола об административном правонарушении.

23.05.2022 законный представитель ООО «Авантаж» на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

Протокол составлен в отсутствие законного представителя ООО

«Авантаж».

Определением Санкт-Петербургского УФАС России от 23.05.2022 исх. № 78/12046/22 рассмотрение дела № 078/04/14.3-347/2022 назначено на 01 июня 2022 года в 11 часов 00 минут.

01.06.2022 на рассмотрение дела № 078/04/14.3-347/2022 законный представитель ООО «Авантаж» не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела.

На основании изложенного дело № 078/04/14.3-347/2022 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «Авантаж».

В соответствии с частью 2 статьи 2.1. КоАП РФ, юридическое лицо признаётся 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 Санкт-Петербургском УФАС России отсутствуют сведения об обстоятельствах, свидетельствующих об отсутствии у ООО «Авантаж» возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, а также об обстоятельствах, свидетельствующих о принятии всех зависящих от ООО «Авантаж» мер по их соблюдению.

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

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-347/2022 обнаружены обстоятельства отягчающие административную ответственность, в том числе повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП за совершение однородного административного правонарушения.

14.12.2021 Постановлением Управлением антимонопольной службы по Кабардино-Балкарской республике в рамках административного дела № 007/04/14.3- 1168/2021 ООО «Авантаж» было назначено

административное наказание за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ.

29.03.2022 Постановлением Управлением антимонопольной службы по Санкт-Петербургу в рамках административного дела № 078/04/14.3-212/2021 ООО «Авантаж» было назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ.

12.05.2022 Постановлением Управлением антимонопольной службы по Санкт-Петербургу в рамках административного дела № 078/04/14.3-368/2022 ООО «Авантаж» было назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ.

24.05.2022 Постановлением Управлением антимонопольной службы по Санкт-Петербургу в рамках административного дела № 078/04/14.3-352/2022 ООО «Авантаж» было назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-368/2022 обстоятельств смягчающих административную ответственность ООО «Авантаж» не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 2.1, ст. 4.1, ч.1 ст.14.3, ст. 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Назначить ООО «Авантаж» (ОГРН 1217800028159, ИНН 7816715045, место нахождения: 192241, Санкт-Петербург, пр-т Славы, д. 51, лит. А, пом. 122) административное наказание в виде административного штрафа в размере 200 000 (двухсот тысяч) рублей 00 копеек за совершение административного правонарушения (нарушение части 1, части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. ООО «Авантаж» представить в Санкт-Петербургское УФАС России копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

ИНН 7825413361,

КПП 78010100,

Получатель: УФК по г. Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России)

Счёт № 40102810945370000005 Северо-Западное ГУ Банка России по г. Санкт-Петербургу

БИК 014030106

УИН 16100500000001404018

Код дохода (КБК): 161 1 16 01141 01 0003 140 (денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемые федеральными органами государственной власти)

ОКТМО 40307000

Платёжные поручения оформляются плательщиками в соответствии с Правилами указания информации в полях расчётных документов на перечисление налогов, сборов и иных платежей в бюджетную систему Российской Федерации, утверждённых Приказом Минфина РФ от 24.11.2004 № 106н.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано в надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

На основании статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 «Об

исполнительном производстве», постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.