

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу номер 078/04/14.3-894/2021

16 августа 2021 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 (от 03.08.2021 и исх. № 01/22274/21) и другие материалы дела об административном правонарушении № 078/04/14.3-894/2021, возбуждённого в отношении ООО «МЕЕдЭстетик» (ОГРН 1167847350934, ИНН/КПП 7842116263/780101001).

### УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило обращение физического лица (с приложением), относительно ненадлежащей, по мнению заявителя рекламы, нарушающей требования части 1, части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), поступившей 22.08.2020 в 16 часов 24 минуты на абонентский номер заявителя

\*\*\*\*\*, посредством звонка с абонентского номера \*\*\*\*\*, без согласия заявителя и с использованием автоматического дозвонивания с рекламой медицинского центра «НС-клиник».

22.08.2020 в 16:24 с номера телефона \*\*\*\*\* на мобильный телефон заявителя \*\*\*\*\* поступил рекламный аудиозвонок следующего содержания: «...в возрасте от 42 до 72 лет в ближайшие три дня пройти без оплаты диагностику всего позвоночника с консультацией невролога, а также флеболога, можете сделать узи сосудов нижних конечностей, узи сосудов шеи с консультацией флеболога и стоматология с 3D

видеоанализом полости рта и десен с консультацией стоматолога. Согласно обращению: «Оператор сказала, что это «НС-Клиник», находящаяся по адресу Санкт-Петербург, Средний проспект ВО, д. 5. Когда я спросил, реклама ли это, мне настойчиво сказали, что это не реклама, а информирование, и что «клиника не магазин, чтобы рекламировать...».

Согласно 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. Заявитель указывает, что не давал согласия на получение вышеуказанного звонка, поступившего на его абонентский номер.

Заявитель сообщил, что не давал своего согласия на получение указанного рекламного звонка.

В соответствии со статьей 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.

Таким образом, квалифицирующими признаками рекламы являются:

- информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;
- адресованная неопределённому кругу лиц;
- направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «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.

На основании пункта 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая реклама содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Рекламой признается информация, позволяющая четко индивидуализировать конкретный объект рекламирования, выделить его среди однородных товаров и сформировать к нему интерес в целях продвижения на рынке.

Исходя из содержания, рассматриваемая реклама является рекламой медицинских услуг и направлена в адрес неопределенного круга лиц посредством использования телефонной связи, путем применения автоматического дозвонивания.

Согласно части 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 распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием. Заявитель указывает, что не давал согласия на получение вышеуказанного звонка, поступившего на его абонентский номер.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

Признание конкретного лица рекламораспространителем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Санкт-Петербургским УФАС России был направлен запрос в АО «Теле2-Санкт-Петербург» (исх.№78/26187/20 от 26.08.2020) о предоставлении информации о лице, которое использует абонентский номер \*\*\*\*\*, с которого поступил звонок рекламного характера без согласия абонента.

Согласно ответу АО «Теле2-Санкт-Петербург», поступившего 16.09.2020 в Санкт-Петербургское УФАС России (вх.№33881-ЭП/20), абонентский номер \*\*\*\*\* зарегистрирован на ООО «МедЭстетик».

Следовательно, звонок с рекламой услуг клиники «НС-клиник», был осуществлен ООО «МедЭстетик».

Таким образом, на основании документов и материалов, имеющихся в Санкт-Петербургском УФАС России, рекламодателем указанного звонка является ООО «МедЭстетик» (199004, ИНН 7842116263, ОГРН 1167847350934, зарегистрировано в качестве юридического лица 02.09.2016).

Определением Санкт-Петербургского УФАС России (исх. №78/29029/20 от 24.09.2020) в отношении ООО «МедЭстетик» возбуждено производство по делу №078/05/18-982/2020 по признакам нарушения части 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрошены необходимые для рассмотрения дела документы, материалы, пояснения. Рассмотрение дела №078/05/18-982/2020 назначено на 14.10.2020 в 10.00 по адресу: Санкт-Петербург, 4-я линия В.О., д.13, тел. 313-04-43.

14.10.2020 законный представитель ООО «МедЭстетик» на заседание Комиссии в назначенное на 14.10.2020 в 10:00 по адресу: В.О., 4 линия, д. 13, 199004 не явился, ООО «МедЭстетик», определение Санкт-Петербургского УФАС России, не получало, запрашиваемые материалы и документы не представляло.

14.10.2020 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств, документов и материалов. Определением (исх.№78/31338/20 от 15.10.2020) срок рассмотрения дела №078/05/18-982/2020 продлен до 24.12.2020. Определением об отложении (исх.№78/31339/20 от 15.10.2020) рассмотрение дела №078/05/18-982/2020 назначено на 16.11.2020 в 11.00 по адресу: Санкт-Петербург, В.О., 4-я линия, д.13, лит.А.

16.11.2020 ООО «МедЭстетик» определения Санкт-Петербургского УФАС России не получало, запрашиваемые материалы и документы не представляло.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, ООО «МедЭстетик» зарегистрировано по

адресу: 199004, г. Санкт-Петербург, проспект Средний В.О., д.36/40, литер А, помещение №882-905; №910-913, однако, по указанному адресу Общество корреспонденцию не получает, запрашиваемые документы не представляет. Уведомить ООО «МедЭстетик» иным способом в ходе рассмотрения настоящего дела не предоставляется возможным. Учитывая данные обстоятельства и то, что ООО «МедЭстетик» не воспользовалось своим правом представлять документы и доказательства, а также мотивированную позицию по существу рассматриваемого дела, Комиссия рассмотрела дело в отсутствие ООО «МедЭстетик».

Проанализировав материалы дела, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России пришла к следующим выводам.

При прослушивании аудиозаписи представленной заявителем, выяснилось, что реклама медицинского центра «НС-клиник» была озвучена оператором, а не роботом. В связи с этим, часть 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускает использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки), не усматривается.

В соответствии с частью 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 реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно пп. 3 п. 15 Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Заявитель не давал предварительного согласия на получения вышеуказанной рекламы посредством телефонной связи, доказательства иного в материалы дела не представлены.

Таким образом, распространение вышеуказанной рекламы посредством

использования телефонной связи без предварительного согласия абонента осуществлено в нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Аудиозвонок поступил с номера телефона, который принадлежит оператору сотовой связи АО «Теле2-Санкт-Петербург», выделенного на основании договора – ООО «МедЭстетик» (199004, №910-913, ОГРН: 1167847350934, дата присвоения ОГРН: 02.09.2016, ИНН: 7842116263, КПП: 780101001)

Таким образом, рекламодателем является ООО «МедЭстетик».

Сведения о прекращении распространения указанной рекламы в материалах дела отсутствуют.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС в результате рассмотрения дела №078/05/18-982/2020 о нарушении законодательства РФ о рекламе решением от 20.11.2020 (исх. № 78/36102/20 от 20.11.2020) признала ненадлежащей рекламу распространённую 22.08.2020 в 16 часов 24 минуты на абонентский номер заявителя \*\*\*\*\*, посредством звонка с абонентского номера \*\*\*\*\*, без согласия заявителя, с рекламой медицинского центра «НС-клиник», поскольку в ней нарушены требования установленные пунктом 1 части 18 Федерального Закона «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 рекламодателем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 28.08.2020.

Письмом № 78/18870/21 от 29.06.2021 законный представитель ООО «МедЭстетик» вызван на 22.07.2021 года в 10 часов 30 минут для составления протокола об административном правонарушении.

Письмом № 78/21224/21 от 22.07.2021 законный представитель ООО «МедЭстетик» вызван на 03.08.2021 года в 10 часов 30 минут для составления протокола об административном правонарушении.

03.08.2021 законный представитель ООО «МедЭстетик» на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении. Ходатайств о составлении протокола в свое отсутствие не заявлял.

На основании изложенного, протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие законного представителя ООО «МедЭстетик».

Определением Санкт-Петербургского УФАС России (исх. № 78/22287/21 от

03.08.2021) дело об административном правонарушении № 078/04/14.3-894/2021 назначено к рассмотрению на 16 августа 2021 года в 10 часов 30 минут.

16.08.2021 на рассмотрение дела № 078/04/14.3-894/2021 законный представитель ООО «МедЭстетик» не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела.

На основании изложенного дело № 078/04/14.3-894/2021 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «МедЭстетик».

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 «МедЭстетик» 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 «МедЭстетик» 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 № 078/04/14.3-894/2021 обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность

ООО «МедЭтетик» не установлено.

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

## **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Назначить ООО «МедЭтетик» (место нахождения: ОГРН 1167847350934, ИНН/КПП 7842116263/780101001) административное наказание в виде административного штрафа в размере 110 000 (ста десяти тысяч) рублей 00 копеек за совершение административного правонарушения (нарушение части 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

ИНН 7825413361, КПП 780101001

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

Счёт № 40102810945370000005

Северо-Западное ГУ Банка России по г. Санкт-Петербургу

БИК 014030106

УИН 16100500000001072716

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.

Заместитель руководителя управления