

Генеральному директору
ООО «Красота и здоровье»
А.С. Борисову

<...>

(письмом с уведомлением)

<...>

(по электронной почте)

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 078/05/14.3-400/2021

Санкт-Петербург

«20» мая 2021 года

Временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее по тексту — Управление) <...>, рассмотрев материалы дела № 078/05/14.3-400/2021 об административном правонарушении, возбуждённого в отношении должностного лица – генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Красота и здоровье» Борисова Александра Сергеевича (<...>) по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В Санкт-Петербургское УФАС России поступили протокол по делу № 046/04/14.3-145/2021 об административном правонарушении, решение и иные материалы по делу № 046/05/18-6/2021 по признакам нарушения законодательства о рекламе (вх. от 13.04.2021 № 12600/21), переданные Курским УФАС России для рассмотрения дела по подведомственности.

Материалами дела установлено следующее:

В Курское УФАС России поступило заявление (вх. от 25.11.2020 №226-э)

гражданки <...> (телефонный номер <...>) о незаконном, по мнению заявителя, распространении рекламы по сетям электросвязи посредством телефонного звонка, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту — ФЗ «О рекламе»).

ФАС России письмом от 16.12.2020г. №АК/110684/20, в соответствии с пунктом 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. №508), наделила Курское УФАС России полномочиями по рассмотрению заявления и возбуждению и рассмотрению дела о нарушении законодательства о рекламе.

Как следует из содержания обращения и представленного заявителем аудио-файла, 13.07.2020г. в 15 часов 39 минут на телефонный номер <...> гражданки <...> поступил телефонный звонок следующего содержания: «Сейчас мы приглашаем Вас посетить врачей без материальных затрат. Это флеболог, дермато-косметолог, ортопед-травматолог, трихолог (диагностика волос) и диетолог (если есть превышение веса). Интересно какое-то направление? Более подробно расскажу». Далее, между звонящим и гражданкой <...>. последовал следующий диалог:

«- Расскажите, пожалуйста, откуда у вас мой номер?»

- Это подается номер горячая линия, обезличенная информация. Вам интересно какое-то направление?»

- Нет. Мне интересна горячая линия, которая распространяет мой номер.» (звонок поступил с телефонного номера: <...>). Данный факт подтверждается детализацией предоставленных услуг связи абонента номера <...>, представленной гражданкой <...> в заявлении, а также ПАО «Вымпелком» (оператором связи абонента номера <...>) на запрос антимонопольного органа.

Согласно документированной информации, представленной ПАО «Мегафон», номер телефона <...> в соответствии с договором №6829465 от 02.09.2016г., выделен ООО «Красота и здоровье» (ИНН 7841039841, ОГРН 1167847220518; адрес места нахождения: 191028, г. Санкт-Петербург, Литейный проспект, д. 26 корпус А).

В своем заявлении гражданка <...> указала, что согласие на получение данной рекламы не давала.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно пункта 1 статьи 3 ФЗ «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.

Данное телефонное обращение распространено по телефону, адресовано неопределенному кругу лиц (нет персонализированного обращения по имени к конкретному абоненту); направлено на привлечение внимания к конкретному объекту рекламирования (услугам) – медицинские услуги, на поддержание интереса к данным услугам – «посетить врачей без материальных затрат», и его продвижение на рынке - «Интересно какое-то направление? Более подробно расскажу».

Курским УФАС России установлено, что указанная информация содержит все признаки рекламы и, следовательно, является рекламой.

На запрос Курского УФАС России от 14.12.2020г. №5051 юридическое лицо - ООО «Красота и здоровье» согласие абонента — гражданки <...>, на получение вышеуказанной рекламной информации не представило.

Согласно письму ООО «Красота и здоровье» от 08.02.2021г. вх. №510, Общество полагает, что в соответствии с пунктом 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58, Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, следовательно, согласие абонента, по мнению Общества, может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Сообщило, что номер телефона <...> гражданки <...> был получен путем лидогенерации. Пояснило, что лидогенерация включает в себя дачу согласия абонента на получение рекламной информации от третьих лиц путем автоматизации и дачи согласия абонентом на сайте ООО «Красота и здоровье», а также на сайтах сторонних организаций. Сообщило, что согласие абонента номера <...> у ООО «Красота и здоровье» не сохранилось.

При этом ООО «Красота и здоровье» факт рассматриваемого

нарушения ФЗ «О рекламе» признало, сообщило об отказе юридического лица от дальнейшего распространения рекламы без предварительного согласия абонента.

В соответствии с письмом ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования ст. 18 ФЗ «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя (пункт 15 постановления Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Таким образом, согласие на рекламу, полученное через формы на сайтах, не позволяющих идентифицировать абонента, является ненадлежащим.

Более того, ФЗ «О рекламе» императивно возлагает бремя доказывания наличия согласия абонента на получение рекламы на рекламораспространителя (Письмо ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19).

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» совершено рекламораспространителем - юридическим лицом - ООО «Красота и здоровье» (ИНН 7841039841, ОГРН 1167847220518; адрес места нахождения: 191028, г. Санкт-Петербург, Литейный проспект, д. 26 корпус А).

Решением Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по делу №046/05/18-6/2021 юридическое лицо - ООО «Красота и здоровье» **признано нарушившим** часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы по сетям электросвязи посредством телефонного звонка без предварительного согласия абонента на получение данной рекламы.

Как установлено ст.2.4. КоАП РФ, совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники организации, несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, ст.2.4 КоАП РФ, генеральный директор ООО «Красота и здоровье» Борисов А.С. является должностным лицом данного юридического лица.

Таким образом, генеральный директор ООО «Красота и здоровье» **Борисов А.С. нарушившил** ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», при распространении рекламы по сетям электросвязи посредством телефонного звонка без предварительного согласия абонента на получение данной рекламы.

Указанное нарушение законодательства РФ о рекламе образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

В соответствии с письмом ФАС России от 04.06.2013 №АК/21587/13, местом и временем совершения правонарушения (распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента) является место и время получения абонентом рекламы.

Дата совершения правонарушения – 13.07.2020г.

Место совершения правонарушения – г. Санкт-Петербург.

Доказательствами административного правонарушения являются:

- заявление гражданки Булавиной О.В. (вх. от 25.11.2020 г. №226-э);
- акт фиксации информации от 01.12.2020 г.;
- решение Комиссии Курского УФАС России по делу №046/05/18-6/2021 от 12.02.2021 г.;
- иные материалы по делу №046/05/18-6/2021.

Определением Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области от 06.04.2021 дело № 046/04/14.3-144/2021 передано в Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (вх. от 13.04.2021 № 12600/21).

Определением Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу от 15.04.2021 № 78/10694/21 в отношении должностного лица – генерального директора общества с ограниченной

ответственностью «Красота и здоровье» Борисова Александра Сергеевича делу № 046/04/14.3-145/2021 присвоен № 078/05/14.3-400/2021, а также рассмотрение дела № 078/05/14.3-400/2021 назначено на 21.04.2021 в 10 час. 00 мин. по средствам Видеоконференц-связи.

21.04.2021 в 10 час. 00 мин. Борисов А.С. на рассмотрение дела не явился, ходатайств и иных документов в Управление не направил.

Определением Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу от 21.04.2021 № 78/11609/21 в отношении должностного лица – генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Красота и здоровье» Борисова Александра Сергеевича рассмотрение дело отложено на 20.05.2021 в 10 час. 00 мин.

Ходатайством от 07.05.2021 Борисов А.С. просит рассмотреть дело в свое отсутствие.

Таким образом, 20.05.2021 в 10 час. 00 мин. дело об административном правонарушении в отношении должностного лица – генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Красота и здоровье» Борисова Александра Сергеевича по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ рассмотрено в отсутствие Борисова А.С.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность за нарушение законодательства о рекламе.

Согласно пункту 4 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, подлежат выяснению по делу № 078/05/14.3-400/2021 об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/05/14.3-400/2021 обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность должностного лица – генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Красота и здоровье» Борисова Александра Сергеевича не установлено.

Часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, подлежат выяснению по делу об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/05/14.3-400/2021 обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

Оснований освобождения должностного лица – генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Красота и здоровье» Борисова Александра Сергеевича от назначения административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 2.1, 3.4, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Красота и здоровье» Борисова Александра Сергеевича виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить Борисову А.С. административное наказание в виде административного штрафа в размере 4 000,00 (четыре тысяч) рублей. В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты для оплаты административного штрафа:

ИНН 7825413361, КПП 780101001

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

р/с 03100643000000017200

СЕВЕРО-ЗАПАДНОЕ ГУ БАНКА РОССИИ ГОРОД САНКТ-ПЕТЕРБУРГ/УФК по г. Санкт-Петербургу г. Санкт-Петербург

БИК 014030106

Код дохода (КБК): 161 1 16 01 151 01 9000 140

ОКТМО 40307000

Назначение платежа: оплата штрафа по делу № 078/05/14.3-400/2021

УИН 16100500000000968708

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (812) 313-04-15 или по электронной почте to78-bykov@fas.gov.ru.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии с КоАП в течении десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.

Врио заместителя руководителя