

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № 188

01 апреля 2019г.
Ставрополь

г.

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Никитин Сергей Иванович, рассмотрев протокол №149 об административном правонарушении от 18.03.2019 и материалы административного дела № 188, возбужденного 18.03.2019 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении ООО «Ай Клиник» /355011, г. Ставрополь, ул. 50 лет ВЛКСМ, д.91, ИНН 2635808683, КПП 263501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 06.12.2011 за ОГРН 1112651034099/ по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие представителя ООО «Ай Клиник», Общество надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения административного дела №188, что подтверждается почтовым уведомлением о вручении №80085234144412.

УСТАНОВИЛ:

26 февраля 2019 года в 16 часов 22 минуты на электронный адрес Ставропольского УФАС России (to26@fas.gov.ru) от «АЙ КЛИНИК medosmotr15@gmail.com» поступила реклама следующего содержания: «ООО «Ай Клиник», имеющее лицензию на осуществление медицинской деятельности № ЛО-26-01-003211 от 01.10.2015 года, предлагает свои услуги по проведению предварительных и периодических медицинских осмотров работников предприятий, учреждений и организаций с последующим оформлением экспертного заключения установленного образца...» (вх. №05/1164э от 26.02.2019).

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.06 №38-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.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе», объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.06 №38-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.

Ставропольское УФАС России согласие на получение рекламы от медицинского центра «Ай Клиник» не давало. Следовательно, распространение вышеуказанной рекламы было произведено без предварительного согласия адресата.

Рекламодателем и рекламораспространителем указанной рекламы является ООО «Ай Клиник» /355011, г. Ставрополь, ул. 50 лет ВЛКСМ, д.91, ИНН 2635808683, КПП 263501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 06.12.2011 за ОГРН 1112651034099/.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

14.03.2019 года в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные объяснения ООО «Ай Клиник» по делу №14, в которых Общество сообщает, что вышеуказанная реклама была направлена в адрес управления ошибочно, так как электронный адрес to26@fas.gov.ru частично совпадал с электронным адресом иной организации, которой изначально должно было поступить письмо (вх. №1885 от 14.03.2019).

Должностное лицо, изучив представленные Обществом доводы, приходит

к следующему выводу.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

В соответствии с постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», 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.

Под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя или рекламодателя.

Таким образом, ООО «Ай Клиник» допущено нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента.

У ООО «Ай Клиник» имелась возможность обеспечить соблюдение законодательства о рекламе при распространении рекламы, но общество не приняло к тому разумных и адекватных мер, не проявило должную степень заботливости и осмотрительности, не организовало соответствующий контроль за соблюдением требований действующего законодательства, что является основанием в соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ для признания ООО «Ай Клиник» виновным в совершении административного правонарушения.

Совершенное ООО «Ай Клиник» административное правонарушение в виде нарушения законодательства о рекламе посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок общественных отношений в

сфере производства, размещения и распространения рекламы.

Допущенное ООО «Ай Клиник» правонарушение не является малозначительным.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, 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 до пятисот тысяч рублей.

Статья 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением, содержит условия замены административного штрафа предупреждением.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

ООО «Ай Клиник» является субъектом малого предпринимательства, и учитывая, что общество впервые привлекается к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства, на ООО «Ай Клиник» распространяется действие части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе», статьями 2.1, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Ай Клиник» /355011, г. Ставрополь, ул. 50 лет ВЛКСМ, д.91, ИНН 2635808683, КПП 263501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 06.12.2011 за ОГРН 1112651034099/ виновным в совершении нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе».
2. Назначить ООО «Ай Клиник» /355011, г. Ставрополь, ул. 50 лет ВЛКСМ, д.91, ИНН 2635808683, КПП 263501001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 06.12.2011 за ОГРН 1112651034099/ наказание в соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 и частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде меры административного наказания, выраженного в официальном порицании - ПРЕДУПРЕЖДЕНИЯ.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела, в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Руководитель управления

С.И. НИКИТИН