

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-350/2020

о назначении административного наказания

«16» июня 2020 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области ..., рассмотрев протокол № 054/04/14.3-350/2020 от «27» февраля 2020 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ,

В отсуствии:

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 4774э от 01.07.2019г.) о нарушении законодательства РФ о рекламе, согласно которому 30.06.19 в 13: 48 на номер заявителя +... поступил звонок рекламного характера от абонента с номером телефона +.....

К заявлению приложен аудио-файл, содержащий запись телефонного разговора, следующего содержания.

Файл:mp3:

«Здравствуйте! Информирование жителей города Санкт-Петербург. Это не продажа и не реклама. Разрешите я продолжу? Спасибо! Этот вопрос я задаю в рамках федерального закона о рекламе. Медицинский центр по лечению и восстановлению позвоночника, расположенный в двух минутах ходьбы от станции метро Василия Островского, ведет запись на аппаратное обследование позвоночника и консультацию врача невролога. Без оплаты. Программа на бесплатной основе действует для граждан Российской Федерации, проживающих в Санкт-Петербурге. Женщин в возрасте от сорока до семидесяти двух лет и мужчин от сорока восьми до семидесяти двух лет. Скажите, вы хотите записаться на бесплатное обследование? Замечательно. Переключаю вас на администратора центра».

При этом, указанный текст произносится в автоматическом режиме, игнорируя вопросы заявителя, по ходу разговора.

По результатам рассмотрения заявления, Новосибирским УФАС России возбуждено дело № 054/05/18-672/2019, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемая информация, переданная заявителю посредством телефонного звонка, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (услугам медицинского центра по лечению и восстановлению позвоночника), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Закона «О рекламе» она является рекламой.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №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.

Как сообщается заявителем, согласие на получение указанной рекламной информации, им не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В силу ч.2 ст. 18 Закона «О рекламе», не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки). Рассматриваемый звонок был осуществлен с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки), что указывает на нарушение ч.2 ст.18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований чч.1, 2 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона о рекламе).

Согласно ст.3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Номер телефона, с которого был осуществлен рассматриваемый рекламный

звонок, находится в диапазоне, принадлежащем ПАО «Мегафон».

01.10.2019г. в ответ на Определение о возбуждении дела от 02.09.2019г. ПАО «Мегафон» представлен отзыв (вх. № 10741э), согласно которому абонентский номер, с которого был совершен указанный в запросе звонок, выделен ООО «Медэстетик» (ИНН 7842116263, зарегистрировано по адресу: 199004, г. Санкт-Петербург, пр-т Средний В.О., дом 36/40) на основании договора на оказание услуг связи № GF0087945415 от 08.05.2019г.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Медэстетик».

По юридическому адресу ООО «Медэстетик» (199004, г. Санкт-Петербург, пр-т Средний В.О., дом 36/40, литер А, пом. № 882-905, № 910-913) Новосибирским УФАС России неоднократно направлялись документы о рассматриваемом деле. В том числе: Определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела от 02.10.2019 (исх. № 06-12393 от 07.10.19), Определение об отложении дела от 05.10.2019 (исх. № 06-13959 от 07.11.19).

В соответствии с пп. 2, 3 ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации, место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

В едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1 ГК РФ), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя.

На основании изложенного, Новосибирским УФАС России были приняты все необходимые меры для надлежащего уведомления лица о дате, времени, месте и обстоятельствах рассматриваемого дела. Отзыв ООО «Медэстетик» не представлен.

Исходя из изложенного, ООО «Медэстетик» нарушило чч. 1, 2 ст. 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Решением по делу № 054/05/18-1672/2019 от 18.12.2019г. ООО «Медэстетик» признано нарушившим чч.1,2 ст.18 Закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 30.06.2019г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Согласно материалам дела на момент совершения рассматриваемого административного правонарушения генеральным директором ООО «Медэстетик» (ИНН 7842116263, зарегистрировано по адресу: 199004, г. Санкт-Петербург, пр-т Средний В.О., дом 36/40, литер А, пом. № 882-905, № 910-913) являлся Следовательно, ответственным за данное правонарушение является именно указанное должностное лицо.

Нарушение ст.18 Закона «О рекламе» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного **ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях**, согласно которой нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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 юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с п. 1 ст. 4.1.1. Кодекса РФ 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 п.2 ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования

юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Медэстетик» является субъектом малого предпринимательства. Дата включения в реестр 10.09.2016г. на момент совершения рассматриваемого административного правонарушения являлся должностным лицом ООО «Медэстетик».

Данное правонарушение совершено ...впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло 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 не причинило имущественного ущерба.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, отсутствие смягчающих, отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.