

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 025/04/14.3-856/2022 о назначении административного наказания

28 октября 2022 года г. Владивосток

10 часов 30 минут

Я, заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-856/2022 в отношении юридического лица – общества с ограниченной ответственностью «М Конкорд» (ОГРН 1177746163726, дата присвоения ОГРН 17.02.2017, ИНН 7708311077, КПП 770801001) (далее - ООО «М Конкорд»), в связи с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившегося в распространении ненадлежащей рекламной информации, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

17.03.2022 по результатам рассмотрения дела № 025/05/18-5/2022, Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных

по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) признала ненадлежащей рекламу, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении дела № 025/05/18-5/2022 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

В Приморское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 8379 от 22.11.2021) (далее также – Заявитель), в котором он сообщил о распространении на его телефонный номер (оператор связи ООО «Скартел») в нарушение требований ФЗ «О рекламе» рекламного аудиозвонка, согласие на получение которого он не давал.

Рекламный аудиозвонок поступил 19.11.2021 в 08:13 с телефонного номера +74996422118 следующего содержания:

- «Алло, здравствуйте. Алло вы слышите меня? Меня зовут Дарья, я хочу пригласить вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Спасск-Дальнем. И кстати, сразу хочу сообщить вам, что на нашем мероприятии соблюдены все меры безопасности и предосторожности в связи со вспышкой вируса, ну это чтобы вы не волновались. Так вот, там вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеанс расслабляющего

и оздоровительного массажа на нашем новейшем японском оборудовании, а затем оставить свой отзыв и взамен на это получить от нас замечательный подарок – это автомобильный видео регистратор с функцией ночного видения и большим объемом памяти. Кстати говоря, благодаря широкому углу обзора его можно будет использовать как обыкновенную видео камеру. Наша встреча состоится 23 ноября во вторник в Спасск-Дальнем, а за день до мероприятия перезвоню и сообщу Вам точный адрес. Так вот, встреча абсолютно бесплатна и продлится около полутора часов. На ней ведущие специалисты в области массажа покажут простые, но действенные приемы, благодаря которым восстанавливается гибкость позвоночника, а также расскажут о методах борьбы с болью в позвоночнике и суставах. Вы сможете задать любой интересующий вопрос нашим специалистам и при желании пройти любой вид массажа на новейшем оборудовании абсолютно бесплатно. Мы приглашаем гостей от 35 до 75 лет, и я так понимаю, что вы входите в нашу возрастную категорию. Так же вы сможете взять с собой еще одного человека, и лично

я рекомендую вам по возможности прийти все-таки со своей второй половиной, так как пары у нас получают более ценные подарки. Начало мероприятия в 13.30. Подскажите пожалуйста ваш личный номер телефона, на который я смогу отправить СМС сообщение с точным

адресом и датой нашей встречи».

Определением (исх. от 12.01.2022 № 99/07-3) Приморское УФАС России возбудило дело № 025/05/18-5/2022 в отношении ООО «М Конкорд» по признакам нарушения требований ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы медицинских услуг.

Из информации, представленной ООО «Интернод» (вх. № 8918 от 08.12.2021) следует, что телефонный номер +74996422118, с которого поступил звонок в 08:13, выделен ООО «М Конкорд» (ИНН 7708311077) на основании договора оказания услуг связи № INT 0042661814 от 15.11.2021.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

Своего согласия на получение рекламной информации по поступившему аудиозвонку <...> не давал.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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.

В Приморское УФАС России 08.02.2022 (вх. 803 от 08.02.2022) поступило пояснение от ООО «М Конкорд» в котором указано, что компания не занимается деятельностью связанной с медициной, не имеет специального разрешения (лицензии) на это, осуществляет торговлю массажным оборудованием, производства PRC, а также приборами

бытового назначения, посудой, путем проведения презентаций и выставок на территории РФ, а также осуществляют оптовые поставки массажного оборудования юридическим лицам.

В свою очередь ООО «М Конкорд», обратили внимание на то, что никогда

не распространяли, не распространяют и не планирует распространять рекламу медицинского характера, исходя из утвержденных приведенных в пояснении, ООО «М Конкорд» не согласно с вменяемым правонарушением и считают,

что факт поступления рекламного телефонного звонка на номер +74996422118

не доказан. Однако, ООО «Интернод», в своем пояснении предоставила договор оказания услуг связи № INT 0042661814 от 15.11.2021, на основании которого Комиссия делает вывод, что абонентский номер +79084491364 выделен в пользу ООО «М Конкорд».

Предварительное согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента, однозначно установить и подтвердить, кто именно предоставил такое согласие.

Комиссия считает, что реклама, распространялась без предварительного согласия абонента, тем самым с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», где ООО «М Конкорд» является рекламодателем.

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В рассматриваемом случае рекламодателем является ООО «М Конкорд».

В соответствии с частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе», нарушение законодательства о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение законодательства о рекламе, 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.

Таким образом, в действиях ООО «М Конкорд», как рекламодателя, следствием которых явилось распространение рекламы с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Датой совершения административного правонарушения следует считать 19.11.2021 (дата поступления рекламы).

Местом совершения правонарушения следует считать г. Владивосток.

В связи с вышеизложенным, 14.09.2022 Приморским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола (исх. № 6666/07) и направлено ООО «М Конкорд» по адресу регистрации (почтовый идентификатор № 80093476705414).

14.10.2022 на составление протокола об административном правонарушении законный представитель ООО «М Конкорд» либо представитель по доверенности не явился.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ, частью 5 статьи 25.5 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении (в том числе его защитник/представитель) вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, а также пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

Согласно части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ, в случае неявки лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, если оно извещено в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Протокол составлен в отсутствие представителя ООО «М Конкорд».

Определением от 14.10.2022 (исх. № 7410/22) дело назначено к рассмотрению (почтовый идентификатор № 80080677505486).

28.10.2022 на рассмотрение дела представитель ООО «М Конкорд» не явился.

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы, прихожу к заключению, что распространенная информация ООО «М Конкорд» является рекламой и распространялась/размещалась с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Установлено, что ООО «М Конкорд» состоит в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства. Дата включения 10.03.2017. Ранее ООО «М Конкорд» не привлекалось Приморским УФАС России к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

При назначении административного наказания лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими обстоятельства, не указанные в КоАП РФ или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно пункту 3 статьи 3.4 КоАП РФ в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ 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 КоАП РФ.

Правонарушение не нанесло вредных последствий, не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, безопасности государства, а также не причинило имущественного ущерба. Учитывая изложенное, считаю возможным административное наказание в виде административного штрафа заменить на предупреждение.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, а также отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных статьей 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо - ООО «М Конкорд» (ОГРН 1177746163726, дата присвоения ОГРН 17.02.2017, ИНН 7708311077, КПП 770801001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в распространении рекламы с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Применить к ООО «М Конкорд» меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может

быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

2022-779