

ООО «Авантаж»

пр-т Славы, д. 51, лит. А, пом. 122,

Санкт-Петербург, 192241

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 078/04/14.3-352/2022

24 мая 2022 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 об административном правонарушении от 16.05.2022 исх. № 01/11249/22 и другие материалы дела об административном правонарушении № 078/04/14.3-352/2022, возбуждённого в отношении ООО «Авантаж» (ОГРН 1217800028159, ИНН 7816715045, место нахождения: 192241, Санкт-Петербург, пр-т Славы, д. 51, лит. А, пом. 122).

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, относительно ненадлежащей, по мнению заявителя, нарушающей требования части 1, части 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») рекламы поступившей на абонентский номер заявителя <...> посредством звонка с использованием автоматического дозванивания от абонента с номером <...>.

Согласно обращению «...5 июля 2021 года в 11:45 на используемый мною абонентский номер мобильной телефонной связи <...> (оператор — ООО «Скартел» Yota) поступил не запрошенный мною рекламный звонок с номера <...>, использующегося, насколько мне стало известно, стоматологической клиникой Doctor Smile...».

Согласно пункту 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.

В соответствии 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 распространенной 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.

Согласно части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств набора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение рекламных звонков, поступивших на его абонентский номер.

Санкт-Петербургским УФАС России был направлен запрос в ПАО «ВымпелКом» о предоставлении информации о лице, которому предоставлен абонентский номер <...>.

Исходя из поступивших от ПАО «ВымпелКом» документов и материалов в Санкт-Петербургское УФАС России, рекламодателем указанных звонков рекламного характера является ООО «Авантаж» (адрес места нахождения: 192241, г. Санкт-Петербург, пр-т Славы, д. 51, лит. А, пм. 122, ИНН 7816715045, 1217800028159, зарегистрировано в качестве юридического лица 25.02.2021).

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1, частью 2 статьи 18 данного Федерального закона, несёт рекламодатель.

Признание конкретного лица рекламодателем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных

действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 16.08.2021 (исх. № 78/23633/21) в отношении ООО «Авантаж» возбуждено производство по делу № 078/05/18- 957/2021 по признакам нарушения требований части 1, части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела № 078/05/18-957/2021 назначено на 13.09.2021 в 11 часов 00 минут в системе видеоконференцсвязи (далее ВКС).

13.09.2021 на рассмотрение дела № 078/05/18-957/2021 в режиме ВКС заявитель (согласно обращению), представитель лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от ООО «Авантаж» не явились. Ходатайств от ООО «Авантаж» в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

13.09.2021 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств.

Определением от 13.09.2021 исх. № 78/25970/21 срок рассмотрения дела продлен до 17 ноября 2021 года. Определением от 14.09.2021 исх. № 78/26108/21 рассмотрение дела было отложено на 30.09.2021.

30.09.2021 на рассмотрение дела № 078/05/18-957/2021 в режиме ВКС заявитель (согласно обращению), представитель лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от ООО «Авантаж» не явились. Ходатайств от ООО «Авантаж» в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

30.09.2021 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств. Определением от 30.09.2021 исх. № 78/27844/21 рассмотрение дела было отложено на 20.10.2021.

20.10.2021 на рассмотрение дела № 078/05/18-957/2021 в режиме ВКС заявитель (согласно обращению), представитель лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от ООО «Авантаж» не явились. Ходатайств от ООО «Авантаж» в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно Письму ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»: «...Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента.

Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на 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 Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Так, по мнению ФАС России, 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 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя....».

В материалах дела № 078/05/18-957/2021 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение звонков рекламного характера, распространенных ООО «Авантаж». Волеизъявление абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя, а именно ООО «Авантаж», не выражено.

Согласно Письму ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание).

Следовательно, такие обстоятельства рассматриваются антимонопольными органами как нарушение рекламораспространителем требований части 2 статьи 18

Федерального закона «О рекламе».

Исходя из аудиозаписи разговора, представленной заявителем в Санкт-Петербургское УФАС России в начале разговора содержится воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), что является нарушением части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

На основании вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама была распространена с нарушением частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В связи с тем, что в настоящее время в Санкт-Петербургском УФАС России отсутствует документальное подтверждение устранения ООО «Авантаж» допущенных нарушений законодательства о рекламе, Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи обществу предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России в результате рассмотрения дела №078/05/18-957/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе решением от 20.10.2021 признала ненадлежащей рекламу распространенную ООО «Авантаж» 05.07.2021 в 11:45 на абонентский номер заявителя, посредством совершения звонка с использованием автоматического дозвонивания от абонента с номером <...>, поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1, частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России сделан вывод о необходимости выдачи ООО «Авантаж» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации 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 рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 05.07.2021. Письмом № 78/7588/22 от 31.03.2022 законный представитель ООО «Авантаж» вызван на 16.05.2022 года в 11 часов 00 минут для составления протокола об административном правонарушении.

16.05.2022 законный представитель ООО «Авантаж» на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

Протокол составлен в отсутствие законного представителя ООО «Авантаж».

Определением Санкт-Петербургского УФАС России от 16.05.2022 исх. № 78/11320/22 рассмотрение дела № 078/04/14.3-352/2022 назначено на 24 мая 2022 года в 10 часов 30 минут.

24.05.2022 на рассмотрение дела № 078/04/14.3-352/2022 законный представитель ООО «Авантаж» не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела.

На основании изложенного дело № 078/04/14.3-352/2022 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «Авантаж».

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 «Авантаж» 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 «Авантаж» 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 № 078/04/14.3-352/2022 обнаружены обстоятельства отягчающие административную ответственность, в том числе повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП за

совершение однородного административного правонарушения.

14.12.2021 Постановлением Управлением антимонопольной службы по Кабардино-Балкарской республике в рамках административного дела № 007/04/14.3- 1168/2021 ООО «Авантаж» было назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ.

29.03.2022 Постановлением Управлением антимонопольной службы по Санкт-Петербургу в рамках административного дела № 078/04/14.3-212/2021 ООО «Авантаж» было назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ.

12.05.2022 Постановлением Управлением антимонопольной службы по Санкт-Петербургу в рамках административного дела № 078/04/14.3-368/2022 ООО «Авантаж» было назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-352/2022 обстоятельств смягчающих административную ответственность ООО «Авантаж» не установлено.

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

ПОСТАНОВИЛ:

1. Назначить ООО «Авантаж» (ОГРН 1217800028159, ИНН 7816715045, место нахождения: 192241, Санкт-Петербург, пр-т Славы, д. 51, лит. А, пом. 122) административное наказание в виде административного штрафа в размере 200 000 (двухсот тысяч) рублей 00 копеек за совершение административного правонарушения (нарушение части 1, части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

ИНН 7825413361, КПП 78010100,

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

Счёт № 40102810945370000005 Северо-Западное ГУ Банка России по г. Санкт-Петербургу

БИК 014030106

УИН 16100500000001394012

Код дохода (КБК): 161 1 16 01 141 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.