



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по делу № 100

12.01.2018

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе в составе:

<...> – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии,

<...> – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии,

<...> – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти, член Комиссии,

в отсутствие:

заявителя – <...> (не явился, нет сведений об извещении);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ООО «СтилСтройДевелопмент» (не явилось, согласно отчету, размещенному на сайте <http://home.courierexe.ru>, корреспонденция Свердловского УФАС России (код 12065-4) не была получена по юридическому адресу в связи с тем, что адресат выбыл), рассмотрев в рамках Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508), (далее – Правила рассмотрения дел), дело № 100, возбужденное по признакам нарушения ч. 1 и ч. 2 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения 19.10.2017 рекламной информации на абонентский номер путем автоматического дозвонивания, без согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 100 по признакам нарушения рекламного законодательства было возбуждено в отношении ООО «СтилСтройДевелопмент» Определением от 13.11.2017 по итогам рассмотрения заявления <...> (вх. № 01-18899 от 20.10.2017), перенаправленного из ФАС России, с жалобой на поступление 19.10.2017 в 20:57 на его абонентский номер +7-922-...-...-... с абонентского номера +7-922-...-...-... звонка путем автоматического дозвонивания, согласия на получение которого заявитель не давал.

Определением от 13.11.2017 рассмотрение дела было назначено к рассмотрению на 05.12.2017 в 15 час. 00 мин. (исх. № 18795 от 16.11.2017) и по итогам заседания комиссии отложено на 11.01.2018 в 16 час. 00 мин. (исх. «№ 20186 от 07.12.2017) в связи с неявкой ООО «СтилСтройДевелопмент».

Заявитель предоставил аудиозапись рекламного звонка, следующего содержания:

«Здравствуйте! Медицинский центр г. Екатеринбурга приглашает граждан России пройти УЗИ венозных систем, <...>, консультации врача-психолога. Первичный прием не оплачивается. Если Вас заинтересовало наше предложение, нажмите цифру 1».

Как указал заявитель, он является абонентом ПАО «Мегафон».

Согласно информации, размещенной на сайте ФГУП ЦНИИС, абонентский номер +7-922-...-...-..., с которого поступил звонок рекламного содержания, относится к оператору связи ПАО «Мегафон».

ПАО «Мегафон» в письменных объяснениях (вх. № 01-19957 от 07.11.2017) на запрос Управления (исх. № 16501 от 24.10.2017) сообщило следующее.

Клиентом, который пользуется абонентским номером +7-922-... -...-.. является юридическое лицо ООО «СтилСтройДевелопмент». Установить наличие договора с данным юридическим лицом не представилось возможным в силу его отсутствия. Информация, имеющаяся по данному юридическому лицу, представлена в скриншотах из программы биллинга абонентов, приложенных к ответу на запрос.

Исходя из указанных скриншотов из программы биллинга абонентов, ООО «СтилСтройДевелопмент» имеет следующие реквизиты: ОГРН 1169658057370, ИНН 6671043229, юридический адрес: г. Екатеринбург, ул. Фурманова, д. 55а, кв. 16.

В соответствии с ч. 3 ст. 25.15 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), место нахождения юридического лица, его филиала или представительства определяется на основании выписки из единого государственного реестра юридических лиц. Если юридическое лицо, участвующее в производстве по делу об административном правонарушении, ведет дело через представителя, извещение также направляется по месту нахождения (месту жительства) представителя.

Согласно данным с официального сайта Федеральной налоговой службы Российской Федерации, местом нахождения юридического лица ООО «СтилСтройДевелопмент» (ИНН 6671043229, ОГРН 1169658057370) является: 620144, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Фурманова, д. 55А, помещение 16.

Кроме того, ПАО «Мегафон» предоставил копию детализации оказанных услуг по абонентскому номеру +7922... за период с 19.10.2017 00:00:00 по 19.10.2017 23:59:59, согласно которой, в списке вызовов заявителя указан входящий вызов с мобильного 7922... в 20:57:36 длительностью 21 секунда.

Корреспонденция (исх. № 18795 от 16.11.2017), отправленная ООО «СтилСтройДевелопмент» по юридическому адресу, согласно отчету, размещенному на сайте <http://home.courierexe.ru> (код 11425-23) не была получена по юридическому адресу в связи с тем, что адресат выбыл, в связи с чем корреспонденция вернулась в Управление поскольку истек срок хранения.

Согласно отчету, размещенному на сайте <http://home.courierexe.ru>, корреспонденция (исх. № 20186 от 07.12.2017) Свердловского УФАС России (код 12065-4) не была получена ООО «СтилСтройДевелопмент» по юридическому адресу в связи с тем, что адресат выбыл).

ООО «СтилСтройДевелопмент» ни на одно заседание комиссии не явилось, запрошенных сведений, каких-либо ходатайств и (или) объяснений не представило.

В соответствии с п. 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об

административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением несмотря на почтовое извещение.

Таким образом, дело № 100 рассмотрено 11.01.2018 в отсутствие ООО «СтилСтройДевелопмент».

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, заслушав участвующих в деле лиц, Комиссия приходит к следующим выводам.

Целями Закона о рекламе являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

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 (п. 1 ст. 3 Закона о рекламе). Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются (п. 1. ст. 3 Закона о рекламе).

Ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (п. 4 ст. 3 Закона о рекламе).

ООО «СтилСтройДевелопмент» распространило 19.10.2017 в 20:57 на абонентский номер +7-922-...-... рекламное сообщение следующего содержания: «Здравствуйте! Медицинский центр г. Екатеринбурга приглашает граждан России пройти УЗИ венозных систем, <...>, консультации врача-психолога. Первичный прием не оплачивается. Если Вас заинтересовало наше предложение, нажмите цифру 1», посредством звонка с абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание), а также без согласия заявителя на получение рекламы.

В соответствии с ч. 1 ст. 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. 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 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 дозванивания, автоматической рассылки).

Информация, направленная ООО «СтилСтройДевелопмент» посредством звонка, является рекламной, поскольку направлена на привлечение внимания к новым услугам (предложениям), акциям, которыми заявитель, которыми заявитель может воспользоваться по своему желанию.

Рассылаемая информация направлена на формирование и поддержание интереса к Медицинскому центру г. Екатеринбурга, к акциям и предложениям, предлагаемыми им.

Кроме того, по своему содержанию, информация, доведенная до заявителя посредством звонка, адресована неопределенному кругу лиц. Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (Письмо ФАС России от 05.04.2007 № АЦ/4624).

Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая (п. 1 ст. 19 ГК РФ). Имя, полученное гражданином при рождении, а также перемена имени подлежат регистрации в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния (п. 3 ст. 19 ГК РФ). В тексте сообщения отсутствует обращение к абоненту по имени.

Следовательно, поскольку указанная информация не является персонифицированной, направлена на формирование и поддержание интереса, постольку она признается рекламной.

Кроме того, рассматриваемая рекламная информация была доведена с применением набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание).

В Свердловском УФАС России отсутствуют сведения и материалы, подтверждающие поступление в настоящее время сообщений рекламного характера путем автоматического дозванивания с номера +7-922-...-... на абонентский номер +7-922-...-...-, в связи с чем необходимость в выдаче предписания ООО «СтилСтройДевелопмент» о прекращении нарушения рекламного законодательства отсутствует.

Ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (п. 4 ст. 3 Закона о рекламе).

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

Рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 Закона о рекламе).

Материалами дела установлено, что рекламораспространителем является ООО «СтилСтройДевелопмент».

В соответствии с п. 7 ч. 2 ст. 33 Закона о рекламе, антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, предусмотрена административная ответственность.

Согласно п. 43 Правил рассмотрения дел дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

В резолютивной части решения Комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу Управления для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Учитывая установленные п. 1.2, п.п. 3.40-3.45 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12), ч. 1 ст. 37 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к ст. 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в правонарушении, так и в соответствующем постановлении (п. 10.2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 №30).

Согласно ч. 1 ст. 25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

В соответствии с п. 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу об административных правонарушениях, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 2 п. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с п. п. 37 - 43 Правил рассмотрения дел, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу *«Здравствуйте! Медицинский центр г. Екатеринбурга приглашает граждан России пройти УЗИ венозных систем, <...>, консультации врача-психолога. Первичный прием не оплачивается. Если Вас заинтересовало наше предложение, нажмите цифру 1»*, распространенную 19.10.2017 в 20:57 на абонентский номер +7-922-...-...-... посредством звонка с абонентского номера +7-922-

...-... ненадлежащей, как нарушающей требование ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, что выразилось в распространении сообщения рекламного характера без согласия абонента на получение рекламы, а также нарушающей требование ч. 2 ст. 18, так как доведение рекламы было осуществлено с применением набора абонентского номера без участия человека (путем автоматического дозвонивания).

2. Предписание о прекращении распространения ненадлежащей рекламы не выдавать.

3. Законному представителю **ООО «СтилСтройДевелопмент»** (ОГРН 1169658057370, ИНН 6671043229, юридический адрес: 620144, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Фурманова, д. 55А, помещение 16.) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 220) **«14» февраля 2018 г. в 15 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение и **в течение трех дней** с момента получения настоящего Решения предоставить в Свердловское УФАС России следующие документы и сведения:

- письменные объяснения по административному правонарушению, предусмотренному ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ;
- копию паспорта;
- документы, подтверждающие служебное положение;
- иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения дела об административном правонарушении.

4. **Директору ООО «СтилСтройДевелопмент»** <...> надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 220) **«14» февраля 2018 г. в 15 час. 30 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ или обеспечить ознакомление с данным решением и явку должностного лица, ответственного за соблюдение ООО «СтилСтройДевелопмент» рекламного законодательства при распространении ООО «СтилСтройДевелопмент» рекламы *«Здравствуйте! Медицинский центр г. Екатеринбурга приглашает граждан России пройти УЗИ венозных систем, <...>, консультации врача-психолога. Первичный прием не оплачивается. Если Вас заинтересовало наше предложение, нажмите цифру 1»*, распространенную 19.10.2017 в 20:57 на абонентский номер +7-922-...-...-... посредством звонка с абонентского номера +7-922-...-...-..., с документами, удостоверяющими личность и служебное положение и **в течение трех дней** с момента получения настоящего Решения предоставить в Свердловское УФАС России следующие документы и сведения:

- письменные объяснения по административному правонарушению, предусмотренному ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ;
- копию паспорта;
- документы, подтверждающие служебное положение;
- иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>