

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о наложении штрафа по делу № 002/04/14.3-1542/2023 об административном правонарушении

21.08.2023 года

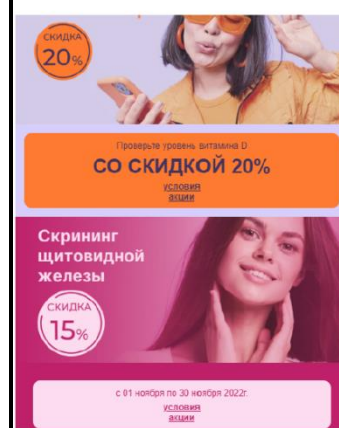
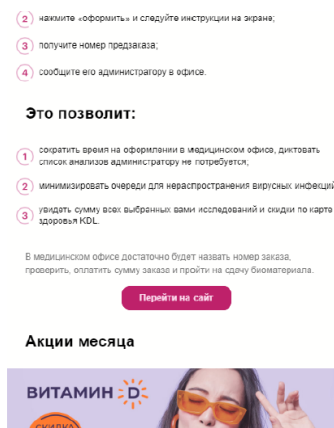
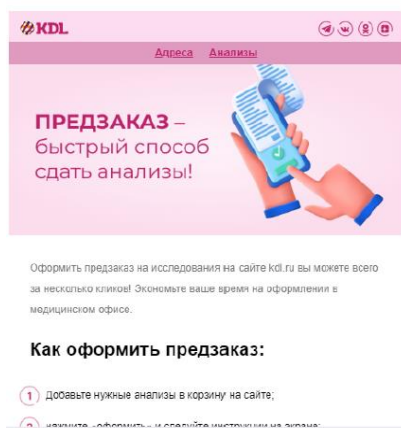
г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

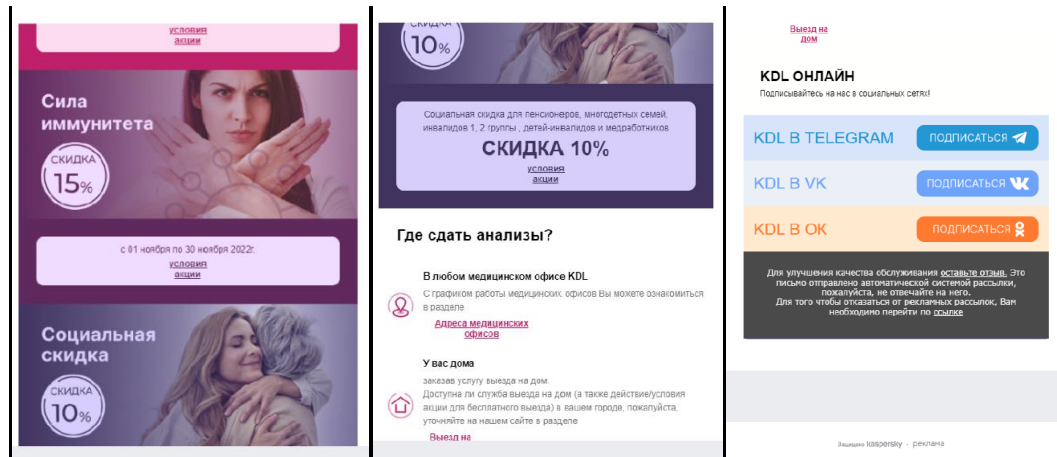
Я, «...», рассмотрев материалы по делам № 002/05/18-760/2023, 002/05/18-761/2023, 002/05/18-762/2023, 002/05/18-763/2023, 002/05/18-764/2023, 002/05/18-789/2023 в отношении должностного лица- «...» (права и обязанности разъяснены),

УСТАНОВИЛ:

18.05.2023 года Комиссия Башкортостанского УФАС России по делам № 002/05/18-760/2023, 002/05/18-761/2023, 002/05/18-762/2023, 002/05/18-763/2023, 002/05/18-764/2023, 002/05/18-789/2023 признала рекламы, распространенные путем направления на электронный почтовый ящик «...» с адреса zabota@kdl.ru:

1. 17.11.2022 года в 17:28 (московское время) следующего содержания (тема письма предзаказ – быстрый способ сдать анализы!):





2. 25.11.2022 года в 14:57 (московское время) следующего содержания (тема письма Скрининг щитовидной железы 15% до 30.11.):

Распространенность дефицита гормонов щитовидки – патология №1 среди гормональных нарушений и причин стойкого лишнего веса, усталка сил, выпадения волос и других проблем.

Все потому, что гормоны щитовидной железы тироксин (Т4) и трийодтиронин (Т3) – это природные стимуляторы обмена веществ, энергии, депрессия и обновления клеток. И их недостаток, закономерно ведет:

- к легкому набору лишнего веса (даже на правильном питании), стойкости такого к диетам и тренировкам, сонливости, слабости, зябкости, при комфортной температуре;
- так как резко замедляется образование энергии – к ослаблению памяти и концентрации, апатичности (ничего не хочется), неустойчивости настроения;
- из-за нарушения энергообмена в нервных клетках - отечности, особенно на лице;
- из-за замедления водно-солевого обмена - сухости кожи, акне, плохому заживлению ран/воспалений, выпадению волос, рецидивированию гастритов, язв, циститов, вагинитов, стойкой анемии, снижению иммунитета;
- так как кожа, слизистые оболочки и клетки крови, самые быстро обновляющиеся ткани и дефицит стимулирующего влияния Т4 и Т3 приводит к замедлению деления (обновления) и роста клеток - склонность к загарам.
- из-за замедления моторики кишечника- повышение давления, замедление сердбиения и другие отклонения.

[Заказать](#)

[Заказать](#)

3. 02.12.2022 года в 16:37 (московское время) следующего содержания (тема письма Секрет красоты и здоровья – скидка 15%):

СКИДКА 15%
Секрет красоты и здоровья
5 важных анализов

Проверьте уровень базовых нутриентов красоты и здоровья со скидкой 15% до 31 декабря.

Минимум нутриентов – максимум эффекта: красивая кожа, энергичность и настроение.

В состав комплекса входит 5 анализов:

ВХОДИТ 5 АНАЛИЗОВ:**Витамин D**

- поддерживает упругость;
- повышает плотность кожи;
- обеспечивает устойчивость клеток и замедляет их старение;
- оказывает антиоксидантное действие, запускает синтез антиоксидантных пептидов (что особенно важно при акне и дерматитах);
- запускает программу восстановления обновления кожи;
- запускает синтез липидов и белков, формирующих защитный липидный слой кожи;
- блокирует действие клеток с поврежденной ДНК (мутантные клетки, потенциально опасные в отношении рака);
- и защищает от фотостарения.

Витамин С

- участвует в клеточном дыхании (синтезе энергии) и синтезе коллагена;
- поддерживает хорошее настроение (через участие в образовании серотонина из 5-оксириптофана, или 5-HTP);
- повышает усвоение железа, кальция, селена;
- выполняет функцию антиоксиданта;
- обладает умеренным противовоспалительным эффектом.

Цинк и Железо**Цинк и Железо**

- необходимы для кроветворения;
- участвуют в синтезе и работе серотонина («устойчивость к раздражителям и хорошее настроение»);
- участвуют в делении клеток (сухость и шелушения, прохладное заживание кожи, при дефиците);
- влияют на энергию и настроение.

Общий анализ крови

- необходим для общего представления о состоянии вашего здоровья и выявления нарушений;

До 31 декабря проверьте уровень базовых нутриентов красоты и здоровья.

СО СКИДКОЙ 15%

в офисах KDL и при заказе услуги "выезд на дом"

КАЗАТЬ КОМПЛЕКС**Где сдать анализы?**

В любом медицинском офисе KDL

С графиком работы медицинских офисов Вы можете ознакомиться

В любом медицинском офисе KDL
С графиком работы медицинских офисов Вы можете ознакомиться в разделе **Адреса медицинских офисов**

У вас дома
заказав услугу выезда на дом.
Доступна ли служба выезда на дом (а также действительны ли акции для бесплатного выезда) в вашем городе, пожалуйста, уточните на нашем сайте в разделе **Выезд на дом**

KDL ОНЛАЙН
Подписывайтесь на нас в социальных сетях!

KDL B TELEGRAM **ПОДПИСАТЬСЯ**

KDL B VK **ПОДПИСАТЬСЯ**

KDL B OK **ПОДПИСАТЬСЯ**

ВЫЕЗД НА ДОМ

KDL ОНЛАЙН
Подписывайтесь на нас в социальных сетях!

KDL B TELEGRAM **ПОДПИСАТЬСЯ**

KDL B VK **ПОДПИСАТЬСЯ**

KDL B OK **ПОДПИСАТЬСЯ**

Для улучшения качества обслуживания **оставьте отзыв**. Это письмо отправлено автоматической системой рассылки, пожалуйста, не отвечайте на него.
Для того чтобы отказаться от рекламных рассылок, Вам необходимо перейти по **ссылке**

4. 09.12.2022 года в 18:16 (московское время) следующего содержания (тема письма **Анализ на дому – бесплатный выезд медсестры**):

АНАЛИЗЫ НА ДОМУ
БЕСПЛАТНЫЙ ВЫЕЗД!

Следить за состоянием своего здоровья, не выходя из дома – удобно и выгодно! Просто воспользуйтесь нашим специальным предложением «Бесплатный выезд медсестры на дому!»

Услуга бесплатного выезда доступна при заказе анализов на сумму:

ОТ 1500 Р
Выезд на дом (в пределах МКАД)

ОТ 2000 Р
Выезд на дом (до 15 км от МКАД)

Выезд на дом (до 15 км от МКАД)

Как заказать услугу «выезд на дом»?

1. Выберите дату и оставьте заявку на сайте или через оператора по тел. единой линии 8 800 708 60 40;
2. дождитесь медсестры;
3. получите результаты.

ОСТАВЬТЕ ЗАЯВКУ

Акции

Секрет красоты и здоровья
5 важных анализов

5 важных анализов

СКИДКА 15%
УСЛОВИЯ АКЦИИ

Социальная скидка
СКИДКА 10%
УСЛОВИЯ АКЦИИ

Социальная скидка для пенсионеров, многодетных семей, инвалидов 1, 2 группы, детей-инвалидов и инвалидов

**УСЛОВИЯ
АКЦИИ**

Где сдать анализы?

В любом медицинском офисе KDL
С графиком работы медицинских офисов Вы можете ознакомиться в разделе [Адреса медицинских офисов](#)

У вас дома
заказав услугу выезда на дом.
Доступна ли служба выезда на дом (а также действие/условия акции для бесплатного выезда) в вашем городе, пожалуйста, уточняйте на нашем сайте в разделе [Выезд на дом](#)

KDL ОНЛАЙН
Подписывайтесь на нас в социальных сетях!

KDL В TELEGRAM [ПОДПИСАТЬСЯ](#)

Выезд на дом

KDL ОНЛАЙН
Подписывайтесь на нас в социальных сетях!

KDL В TELEGRAM [ПОДПИСАТЬСЯ](#)

KDL В VK [ПОДПИСАТЬСЯ](#)

KDL В ОК [ПОДПИСАТЬСЯ](#)

Для улучшения качества обслуживания [оставьте отзыв](#). Это письмо отправлено автоматической системой рассылки, пожалуйста, не отвечайте на него.
Для того чтобы отказаться от рекламных рассылок, Вам необходимо перейти по [ссылке](#)

5. 16.12.2022 года в 17:45 (московское время) следующего содержания (тема письма Свиной грипп, ОРВИ или COVID-19?):

DIAGНОСТИКА
свиного/гонконгского гриппа

[Заказать](#)

В осенне-зимний период растет заболеваемость острой респираторной вирусной инфекцией (ОРВИ) и гриппом, а с связи с нынешней вспышкой свиного гриппа рекомендуем не пренебрегать диагностикой простуды.

Эти инфекции похожи друг на друга симптомами и воздушно-капельным механизмом передачи, но отличаются течением болезни и методами терапии.

Основными симптомами свиного

Основными симптомами свиного гриппа отмечают:

- высокая температура до 38-39°
- выраженная слабость,
- мышечные боли, ломота в теле,
- может сопровождаться также желудочно-кишечными проявлениями: тошнотой, рвотой

Информируем вас о возможности определения вируса гриппа А/Н1N1, А/Н3N2 (свиной, гонконгский) в KDL!

Также анализы для диагностики простудного заболевания:

- Генотипирование вирусов гриппа (А/В)** - выявляет типы вируса А или В;
- Определение РНК вируса гриппа А/Н1N1** - определяет именно свиной грипп;
- ПЦР (COVID-19)** - выявляет РНК коронавируса SARS-CoV-2;
- ОРВИ.Стрин** - выявление методом ПЦР вирусов, возбудителей ОРВИ.

При плохом самочувствии рекомендуем воспользоваться услугой «Выезд медсестры на дом». Наличие услуги, а также сумму минимального заказа для бесплатного выезда в вашем городе уточняйте на сайте.

[ОСТАВИТЬ ЗАЯВКУ](#)

Акции

Секрет красоты и здоровья
5 важных анализов

СКИДКА 15%
УСЛОВИЯ АКЦИИ

**УСЛОВИЯ
АКЦИИ**

Социальная скидка
СКИДКА 10%

Социальная скидка для пенсионеров, многодетных семей, инвалидов 1, 2 группы, детей-инвалидов и медработников

СКИДКА 10%
УСЛОВИЯ АКЦИИ

KDL ОНЛАЙН
Подписывайтесь на нас в социальных сетях!

KDL В TELEGRAM [ПОДПИСАТЬСЯ](#)

**УСЛОВИЯ
АКЦИИ**

KDL ОНЛАЙН
Подписывайтесь на нас в социальных сетях!

KDL В TELEGRAM [ПОДПИСАТЬСЯ](#)

KDL В VK [ПОДПИСАТЬСЯ](#)

KDL В ОК [ПОДПИСАТЬСЯ](#)

Для улучшения качества обслуживания [оставьте отзыв](#). Это письмо отправлено автоматической системой рассылки, пожалуйста, не отвечайте на него.
Для того чтобы отказаться от рекламных рассылок, Вам необходимо перейти по [ссылке](#)

6. 07.10.2022 года в 12:38 (московское время) следующего содержания (тема письма Свиной грипп, ОРВИ или COVID-19?):

KDL
Адреса Анализы Выезд на дом

Сдавайте анализы выгодно!

СКИДКА 15%

СКИДКА 15%
на анализы действует до 03 ноября 2022г.
в медицинских офисах по адресам:
УСЛОВИЯ АКЦИИ

Москва, Южнобутовская, 66
Пн-Пт: 7:30-14:30; Сб: 7:30-13:30; Вс: вых.

Москва, ул. Бретеvская, д. 10, корп. 1
Пн-Пт: 7:30-14:30; Сб: 7:30-13:30; Вс: вых.

Москва, Ленинградское шоссе, д. 94, к. 1
Пн-Пт: 7:30-14:30; Сб: 7:30-13:30; Вс: вых.

Акции в KDL в октябре

Риск рака молочной железы
СКИДКА 20%
Оцените риск рака молочной железы с помощью генетического исследования
СО СКИДКОЙ 20%

СО СКИДКОЙ 20%
УСТАЛИ УСТАВАТЬ?
Пройдите комплексное исследование для выявления причины хронической усталости
СО СКИДКОЙ 20%
УСЛОВИЯ АКЦИИ

Социальная скидка

Москва, Свободный по-т. д. 37/13
Пн-Пт: 7:30-17:30; Сб: 7:30-14:30; Вс: 7:30-12:30

Москва, Южнобутовская, 66

Социальная скидка
СКИДКА 10%
Социальная скидка для пенсионеров, многодетных семей, инвалидов 1, 2 группы, детей-инвалидов и медработников
СКИДКА 10%
УСЛОВИЯ АКЦИИ

Помогите вашим близким заботиться о здоровье с выгодой! Дарим купон на скидку 10% при первом обращении.

Впервые в KDL?
СКИДКА 10%
Дарим скидку на анализы при первом обращении
Вспользуйтесь услугой впервые в наших медицинских офисах и при заказе услуги «Выезд кт. дом»
ИМЕЮТСЯ ПРОТИВОПОКАЗАНИЯ, ТРЕБУЕТСЯ КОНСУЛЬТАЦИЯ СПЕЦИАЛИСТА

Перешлите родным и друзьям, которые не являются нашими клиентами, этот купон на анализы при первом обращении в KDL, как напоминание о важности проверки здоровья!
СКИДКА 10%
Скидка действует как в медицинских офисах, так и при заказе выезда на дом, до 31.10.22г.
УСЛОВИЯ АКЦИИ

СКИДКА 10%
Скидка действует как в медицинских офисах, так и при заказе выезда на дом, до 31.10.22г.
УСЛОВИЯ АКЦИИ

Где сдать анализы?

В любом медицинском офисе KDL
С графиком работы медицинских офисов Вы можете ознакомиться в разделе
Адреса медицинских офисов

У вас дома
заказав услугу выезда на дом.
доступна ли служба выезда на дом (в таком действе/условия акции для бесплатного выезда) в вашем городе, пожалуйста, уточняйте на нашем сайте в разделе
Выезд на дом

KDL ОНЛАЙН
Подписывайтесь на нас в социальных сетях!

KDL ОНЛАЙН
Подписывайтесь на нас в социальных сетях!

KDL В TELEGRAM ПОДПИСАТЬСЯ

KDL В VK ПОДПИСАТЬСЯ

KDL В OK ПОДПИСАТЬСЯ

Для улучшения качества обслуживания оставьте отзыв. Это письмо отправлено автоматической системой рассылки, пожалуйста, не отвечайте на него.
Для того чтобы отказаться от рекламных рассылок, Вам необходимо перейти по ссылке

ненадлежащими, поскольку они нарушают требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно обращениям, согласие на получение данных рекламных сообщений Заявитель не давал.

25.04.2023 года Башкортостанским УФАС России, в порядке части 2 статьи 36 Закона о рекламе возбуждены дела № 002/05/18-760/2023, № 002/05/18-761/2023, № 002/05/18-762/2023, № 002/05/18-763/2023, № 002/05/18-764/2023, № 002/05/18-789/2023 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». К участию в деле привлечены:

• **Заявитель:**

- вх. № 4751-ИП/23 от 28.03.2023, вх. № 4748-ИП/23 от 28.03.2023, вх. № 4750-ИП/23 от 28.03.2023, вх. № 5912-ИП/23 от 17.04.2023.

• **Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:**

- ООО «КДЛ УФА-ТЕСТ» (ОГРН: 1130280029505, ИНН: 0278199678).

По результатам рассмотрения указанных дел рекламные сообщения признаны ненадлежащими, поскольку они нарушают требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Объект рекламирования - 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

По смыслу законодательного определения рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок. Иными словами, реклама призвана выделить рекламируемый объект из ряда других объектов и привлечь к нему внимание, а также побуждать лиц из числа неопределенного круга, среди которых распространялась реклама, обратиться за приобретением товара.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками:

- распространена путем использования сетей электросвязи (поступление на почтовый ящик Заявителя - «...»);

- является общедоступной для восприятия неопределенного круга лиц и не является персонифицированной;

- направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем (медицинская организация KDL) и осуществляемой им деятельности и способствует формированию интереса к реализуемым товарам и их продвижение на рынке;

- объектом рекламирования выступает товар (услуги) – услуги медицинской организации, в частности услуги по сдаче анализов. Рассматриваемая информация формирует и поддерживает потребительский интерес к данному товару – указание на скидки, сведения о проводимых акциях, что направлено на положительное выделение услуг организации и стимулирование потенциальных потребителей рекламы к обращению к данному хозяйствующему субъекту.

- целью распространения рекламы является увеличение спроса на рекламируемый товар (услуги).

Факт признания рассматриваемых сообщений рекламными, сторонами не

оспаривается.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Закона о рекламе.

Согласно части 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.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Согласие 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 рекламодателя.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю либо рекламодателю, во-вторых – должно быть выражено явно.

Бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям электросвязи лежит на рекламодателе, при этом, заявитель не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Поступление реклам на электронную почту «...» подтверждается представленными в Башкортостанское УФАС России скриншотами сообщений, содержащих изображение реклам, а также сведениями о дате и времени поступления рекламы, его получателе.

Принимая во внимание тот факт, что Заявитель представил в адрес Башкортостанского УФАС России изображения реклам, а также сведения о дате и времени поступления рекламы, его получателе, антимонопольный орган приходит к выводу о принадлежности электронной почты «...» Заявителю.

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 рекламодателя (Постановление пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – Пленум № 58).

Факт поступления сообщений Заявителю, а также принадлежность электронного почтового ящика zabota@kdl.ru ООО «КДЛ УФА-ТЕСТ» не оспаривается.

Сведения, передаваемые посредством использования сетей электросвязи, являются индивидуализированными по способу распространения, так как направляются определенным адресатам (в частности владельцам электронных почтовых ящиков). В силу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный электронный адрес, предполагается диспозицией части 1 статьи 18 Закона о рекламе и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер сообщения.

Информация, содержащая сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение (упоминание имени и отчества абонента либо принадлежащих ему индивидуализирующих признаков, представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

Оценивая содержание сообщений, Комиссия Башкортостанского УФАС России приходит к выводу, что рассматриваемые рекламы не являются персональным предложением Заявителю, а направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования – услугам медицинской организации. Предложения не являются персональными (не содержат какой-либо услуги, которой мог бы воспользоваться исключительно Заявитель), носят обобщенный характер, представляют интерес для неопределенного круга лиц и предназначено для одновременной массовой рассылки идентичных сообщений с разницей лишь в адресе электронного почтового ящика, которое меняется автоматически. Информация, сознательно доводимая распространителем исключительно до лиц, являющихся его клиентами, при этом созданная и адресованная неопределенному лицу, может быть воспринята любым потребителем. Иное толкование закона фактически привело бы к тому, что любая информация, распространяемая определенному количеству лиц, например, только держателям клубных карт, только читателям определенного средства массовой информации и т.п., не являлась бы рекламой.

В материалы дела безусловных и убедительных доказательств того, что указанными предложениями может воспользоваться исключительно владелец абонентского почтового ящика «...» не представлено.

В части получения согласия на направление рекламы от владельца почтового ящика «...», юридическим лицом сообщено, что заключив Договор № 876381796 от 13.12.2017 года на оказание платных медицинских услуг, Заявитель выразил согласие на получение уведомлений, в том числе о новостях, проводимых акциях и специальных предложениях от Исполнителя (ООО «КДЛ УФА-ТЕСТ») по смс и (или) электронной почте.

Проанализировав указанный Договор, Комиссия отмечает, что согласие на получение от Общества рекламных сообщений находится в разделе – «Персональные данные». Указанный раздел как не содержит отказа от согласия на обработку персональных данных, так и отказа от рекламных сообщений. Таким образом, при подписании Договора у Клиента отсутствует возможность отдельно отказаться от получения рекламной информации, и Клиент вынужден в целях получения медицинских услуг в совокупности соглашаться с обработкой персональных данных и на получение рекламы. Однако при его подписании Заявитель выразил несогласие на обработку персональных данных, о чем свидетельствует запись, сделанная в тексте Договора в конце указанного раздела. Учитывая то обстоятельство, что согласие на получение рекламы находится в разделе обработки персональных данных, отказ от одного порождает отказ и от другого.

Довод Общества, о том, что Заявителем не сделан отказ от рекламы аналогично отказу от обработки персональных, не может свидетельствовать о правомерности действий юридического лица. Бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям электросвязи лежит на рекламодателе, при этом, потребитель не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия. Отсюда следует, что потребитель не обязан доказывать, что в момент заключения договора он имел возможность внести в ее текст собственноручно какие-либо замечания.

Дополнительно Комиссия обращает внимание на тот факт, что в данном Договоре отсутствует адрес электронной почты - «...». Позиция Общества, которая заключается в том, что адрес был получен из приложений к указанному Договору, Комиссией также отклоняется, так как из текста приложений следует, что адрес почты был предоставлен в целях получения результатов медицинских исследований, но никак не в целях направления какой-либо иной информации, включая рекламные сообщения.

Предоставленное распространителю рекламы право на получение согласия абонента в любой форме не свидетельствует о его безграничном усмотрении в разрешении этого вопроса и оканчивается там, где начинаются права абонентов на выражение своего непосредственного согласия на получение рекламы. Обратное же приведет к злоупотреблениям со стороны распространителей рекламы, стремящихся любым способом навязать абоненту возможность распространения со своей стороны рекламы с приданием своим действиям видимости законности, что недопустимо в контексте части 2 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Юридическим лицом в материалы дела не представлено доказательств, что в момент подписания Договора, до Заявителя была доведена информация, о том, что

он может отказаться от рекламы, или что он может отказаться только путем совершения специальной надписи. Также не представлено доказательств, что Клиенту было сообщено, что после отказа от обработки персональных данных также надо совершить письменный отказ от рекламы, иначе продвижение услуг Общества будет продолжаться.

Таким образом, указанный Договор не может выступать доказательством получения предварительного согласия на направление рекламных сообщений в адрес Заявителя.

По смыслу части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», для распространения рекламы по сетям электросвязи необходимо предварительное согласие абонента или адресата на получение рекламы. Следовательно, довод юридического лица о возможности отписаться от рассылки уже после получения рекламного сообщения таковым согласием не является.

На основании изложенного, ООО «КДЛ УФА-ТЕСТ» распространена реклама без согласия абонента на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение указанной нормы, в соответствии с частью 7 статьи 38 данного Закона, возложена на рекламораспространителя.

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

Материалами дела установлено, что ООО «КДЛ УФА-ТЕСТ» выступило рекламораспространителем указанной рекламы. Данный факт Обществом не оспаривается.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

В силу пункта 54 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «КДЛ УФА-ТЕСТ» не выдавать, так как Заявителем доказательства повторного получения рекламной информации (после обращения в антимонопольный орган) не представлено.

Административная ответственность за данное правонарушение предусмотрена 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.

Согласно статье 2.1. КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В действиях ООО «КДЛ УФА-ТЕСТ» содержатся признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании изложенного, УФАС по РБ в адрес ООО «КДЛ УФА-ТЕСТ» направлено уведомление о составлении протокола (от 07.07.2023 исх. № ЮД/7738/23). Назначена дата для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении – 07.08.2023 года.

07.08.2023 года от ООО «КДЛ УФА-ТЕСТ» поступили письменные пояснения и копии документов. Прилагается ходатайство от должностного лица-директора юридического Департамента управляющей компании ООО «КДЛ Домодедово-ТЕСТ» «...» и копии документов (вх. №12051/23 от 07.08.2023г.). Ходатайство удовлетворено.

Согласно Договору от 13.05.2019 года «О передаче полномочий единоличного исполнительного органа управляющей компании» ООО «КДЛ ДОМОДЕДОВО ТЕСТ» (Управляющая компания) обязуется осуществлять полномочия исполнительного органа «КДЛ УФА-ТЕСТ» (Общество), а Общество обязуется уплачивать Управляющей компании вознаграждение.

В целях оказания услуг по управлению Обществом Управляющая компания обязана с учетом ограничений решать все вопросы руководства текущей деятельностью Общества и контроля за его деятельностью. (абз. «а» п.4.1 Договора).

Согласно письменным пояснениям, обязанность и ответственность по проведению рекламных и маркетинговых компаний возложены на директора юридического Департамента управляющей компании ООО «КДЛ Домодедово-ТЕСТ» «...».

Согласно статье 2.4 КоАП РФ должностные лица несут ответственность за административные правонарушения, в связи с неисполнением либо ненадлежащим

исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом КоАП РФ следует понимать лицо, совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц, руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно 4.2 руководство и организация работы сотрудников юридического департамента, в т.ч. во взаимодействии с другими подразделениями Организации.

Согласно п.4.16 должностной инструкции, утвержденной 02.06.2022 года, на директора возложена обязанность по анализу правовой базы при проведении рекламных и маркетинговых компаний, программ, акций, направленных на увеличение объема продаж Организации, проверка на соответствие требованиям законодательства указанных активностей. Выдача рекомендаций и корректировка программ и акций в соответствии с требованиями законодательства.

Из материалов дела следует, что лицом, ответственным за совершенное правонарушение, является должностное лицо «...».

Согласно статье 2.1. КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ протокол № 002/04/14.3-1542/2023 об административном правонарушении составлен в отсутствие должностного лица «...» извещенного в установленном порядке. Копия протокола направлена в адрес «...» по адресу «...».

Рассмотрение дела назначено на 21.08.2023 года.

21.08.2023 года должностное лицо «...» на рассмотрение дела не явился. Каких-либо ходатайств не поступило.

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте почты России (<https://www.pochta.ru>), корреспонденция с почтовым идентификационным номером 45002282070613 (определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении (от 08.08.2023 исх.№ ЮД/9022/23) направленное в адрес должностного лица «...» по адресу «...» - вручена адресату (19.08.2023 года, время-17:37).

В соответствии с ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие

указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела, либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ дело рассмотрено в отсутствие должностного лица, извещенного в установленном порядке.

Событие административного правонарушения, вменяемое должностному лицу «...» в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Объектом рассматриваемого правонарушения являются отношения в области получения потребителями надлежащей рекламы, соответствующей требованиям законодательства о рекламе.

Субъект правонарушения - должностное лицо- «...».

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности. У «...» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях «...» имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.3 КоАП РФ.

Должностное лицо, в силу возложенных на него обязанностей, должно знать требования законодательства о рекламе и соблюдать их. «...» не принял всех зависящих от него мер при наличии необходимой степени заботливости и осмотрительности, которые требовались от него по соблюдению требований действующего законодательства, а, следовательно, в действиях «...» имеется вина в совершении административного правонарушения в форме неосторожности.

Доказательств, подтверждающих отсутствие у «...» реальной возможности предпринять все возможные меры, направленные на недопущение нарушения требований действующего законодательства, в материалы административного дела не представлено. Указанный материал также не содержит доказательств того, что совершение правонарушения было вызвано чрезвычайными, объективно непреодолимыми обстоятельствами либо непреодолимыми препятствиями.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – Республика Башкортостан.

Время совершения административного правонарушения – 17.11.2022 года, 25.11.2022 года, 02.12.2022 года, 09.12.2022 года, 16.12.2022 года, 07.10.2022 года.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьи 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Действия должностного лица- «...» содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении к исполнению своих служебных обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Совершенное правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, правонарушение несет существенную

угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность, не установлены.

В силу статьи 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

В информационной базе платформы «Дело» (ЕИАС-Дело) по состоянию на 21.08.2023 года сведения о привлечении должностного лица- «...» к административной ответственности за совершение однородного административного правонарушения (статья 14.3 КоАП РФ) отсутствуют.

Исходя из конкретных обстоятельств дела, оценив характер совершенного административного правонарушения, а также учитывая установленные факты с учетом неоднократного направления рекламных сообщений,

руководствуясь статьями 2.1, 2.10, 4.1, 4.6, части 1 статьи 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо- «...» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде **административного штрафа в размере десяти тысяч рублей (10 000 рублей).**

ВНИМАНИЕ! платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номере идентификатора начисления УИН, указанного в назначении платежа.

Реквизиты для перечисления штрафа:

«...»

Об уплате штрафа необходимо сообщить в Башкортостанское УФАС России, представив копию платежного документа на адрес электронной почты антимонопольного органа - to02@fas.gov.ru.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 статьи 32.2, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо

федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5.1 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд и в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, связанном с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

В соответствии с частью 1 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.