

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 07-17/РА

об административном правонарушении

«27» февраля 2017 г.

г. Смоленск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 07-17/РА, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Академия СПА» (местонахождение: 214004, г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А; ОГРН 1146733019311; ИНН/КПП 6732079930/673201001; дата регистрации 15.10.2014), в присутствии представителя ООО «Академия СПА» <...> (доверенность от 31.10.2016),

УСТАНОВИЛ:

Событие административного правонарушения и его квалификация.

В Смоленское УФАС России 15.12.2016 поступило обращение <...>, в котором указано, что на его номер <...> поступают рекламные звонки из «BB-Clinic», который располагается по адресу: г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А. Им никогда не предоставлялись никакие данные этой фирме и объяснить, откуда у них его номер телефона, звонившие не смогли. Звонок поступил с номера +79517077564 15.12.2016 в 12:36. Заявитель просит принять меры.

В ответ на запрос Смоленского УФАС России от 19.12.2016 № 4009/05 <...> в письме от 20.12.2016 сообщил, что в телефонном разговоре ему было предложено пройти бесплатную медицинскую диагностику в центре «BB-Clinic». Далее он прервал звонившего ему оператора и сообщил, что не интересуется подобными предложениями, но оператор продолжил рекламировать услуги данного медицинского центра. <...> поинтересовался, откуда у медицинского центра его номер телефона, пояснив, что он никогда не предоставлял никакие данные подобным организациям и не давал согласия звонить ему и предлагать услуги. <...> было озвучено требование удалить его номер телефона из базы данных, на что оператор ответил: «Я всего лишь оператор и удалить ни чего не могу». На вопрос, откуда у данной организации его номер телефона, не смог получить внятного ответа, сообщалось только, что его данные были получены от его знакомых или друзей или родственников, но кто конкретно из них представил данные, не ответили. После получения информации о точном названии организации и её адреса, завершил разговор.

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»): «Реклама - информация, распространяемая 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. Объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама».

Таким образом, информация, распространяемая посредством использования телефонной связи, является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к услугам центра «BB-Clinic» и способствует их продвижению на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием».

Таким образом, распространение рекламной информации центра «BB-Clinic» посредством использования телефонной связи на номер телефона абонента <...> без его на то согласия, является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

В ходе проведенного Смоленским УФАС России расследования установлено следующее.

По адресу: г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А, находится Центр коррекции веса «BB-Clinic», деятельность в котором осуществляет ООО «Академия СПА». В Центре коррекции веса «BB-Clinic» предоставляется широкий спектр косметологических услуг, а также проводится бесплатная аппаратная диагностика всего организма человека. По сообщению работника центра, во время исследования на специальном оборудовании диагностируется общее состояние всего организма и выявляются проблемные зоны в области кровообращения, позвоночника и др. Результат обследования сообщается устно, а по просьбе обследуемого результат выдается на руки на платной основе, стоимость которого составляет 3500 рублей. После проведения обследования обследуемому предлагают пройти лечение выявленных проблемных зон непосредственно в Центре коррекции веса «BB-Clinic» либо по желанию в каком-нибудь другом месте.

Факт поступления звонка с телефонного номера +79517077564 абоненту телефонного номера <...> 15.12.2016 в 12:36 подтверждается детализацией оказания услуг, предоставленной заявителем <...>

Согласно выписке из российского плана нумерации, размещаемой на сайте Федерального агентства связи, абонентский номер <...> входит в состав ресурса нумерации, выделенных ООО «Т2 Мобайл» (регион – Смоленская обл.).

Согласно письму ООО «Т2 Мобайл» от 22.12.2016 № 08/985, абонентский номер <...> выделен ООО «Академия СПА» (адрес регистрации: 214004, г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А).

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», при дозвоне

на номер телефона <...>, сотрудники ООО «Академия СПА» должны были удостовериться в том, готов ли абонент прослушать рекламную информацию, т.е. получить согласие на распространение рекламы посредством телефонной связи. Однако данные действия сотрудниками ООО «Академия СПА» не произведены.

Таким образом, распространение рекламной информации о проведении бесплатной медицинской диагностики в Центре коррекции веса «BB-Clinic» посредством использования телефонной связи путём осуществления звонков с телефонного номера +79517077564 на номер телефона абонента <...> без его на то согласия, является нарушением требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, установлено событие административного правонарушения, выразившееся в распространение рекламной информации о проведении бесплатной медицинской диагностики в Центре коррекции веса «BB-Clinic» посредством использования телефонной связи путём осуществления звонков с телефонного номера +79517077564 на номер телефона абонента <...>, без предварительного согласия на то абонента.

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе», согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе», несет рекламораспространитель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «реklamораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

Номер телефона +79517077564, с которого поступают звонки рекламного характера без согласия на то абонента о проведении бесплатной медицинской диагностики в Центре коррекции веса «BB-Clinic», выделен ООО «Т2 Мобайл» в пользование ООО «Академия СПА» на основании договора об оказании услуг связи от 10.02.2015. ООО «Академия СПА» каких либо доказательств, что звонки осуществлялись по согласию абонента, либо иным лицом, а не ООО «Академия СПА», не представило. Таким образом, ООО «Академия СПА» является **реklamораспространителем** указанной рекламы.

На основании вышеизложенного, виновным в совершении указанного правонарушения является ООО «Академия СПА».

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

Учитывая все обстоятельства дела, ответственность за административное правонарушение несет общество с ограниченной ответственностью «Академия СПА» (место нахождения: 214004 г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А; ОГРН 1146733019311; ИНН/КПП 6732079930/673201001; дата регистрации 15.10.2014) как рекламораспространитель ненадлежащей рекламы.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях (далее – КоАП) предусмотрена ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 6](#) указанной статьи, [частью 4 статьи 14.3.1](#), [статьями 14.37](#), [14.38](#), [19.31](#) КоАП, в виде наложения административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Академия СПА» подтверждается протоколом по делу № 07-17/РА об административном правонарушении от 15.02.2017, а также другими материалами дела.

Время совершения ООО «Академия СПА» административного правонарушения: 15.12.2016 в 12:36.

Место совершения ООО «Академия СПА» административного правонарушения: г. Смоленск.

Срок давности привлечения ООО «Академия СПА» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

На рассмотрении дела № 01-17/РА об административном правонарушении, представитель ООО «Академия СПА» Баткова Е.А. пояснила, что ООО «Академия СПА» с выявленным нарушением согласно и просит применить в отношении общества наказание в виде предупреждения или применить статью 2.9 КоАП.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП, 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 части 1 статьи 3.4 КоАП: «Предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме».

На основании части 2 статьи 3.4 КоАП, предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения 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 при отсутствии имущественного ущерба.

ООО «Академия СПА» были представлены копии бухгалтерской (финансовой) отчетности, бухгалтерского баланса и отчёта о финансовых результатах, из которых следует, что ООО «Академия СПА» является микропредприятием.

В ходе рассмотрения дела случаев причинения вреда или возникновения 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 имущественного ущерба, при совершении ООО «Академия СПА» указанного административного правонарушения, не установлено.

ООО «Академия СПА» ранее привлекалось Смоленским УФАС России по статье 14.3 КоАП за совершение однородного административного правонарушения по факту нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе» - постановление Смоленского УФАС России о назначении административного наказания от 29.12.2016 (исх. № 4123/05) вступило в законную силу 24.01.2017 .

Согласно пункту 2 части 1 статьи 4.3 КоАП, обстоятельством, отягчающим административную ответственность, является 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. На основании статьи 4.6 КоАП, 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.

Учитывая, что административное правонарушение по делу № 07-17/РА ООО «Академия СПА» совершено до вступления постановления Смоленского УФАС России об административном правонарушении по делу № 05-02/26-16/РА от 29.12.2016, то правонарушение по делу № 07-17/РА нельзя признать как повторно совершенное однородное правонарушение.

С учётом имеющих в деле материалов, обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьёй 4.2 КоАП, либо отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьёй 4.3 КоАП, не установлено.

Доказательств малозначительности совершенного правонарушения при рассмотрении дела не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП, установлены обстоятельства замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также статьями 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 4.6, 14.3, 29.2 и 29.10 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Академия СПА» (местонахождение: 214004, г. Смоленск, ул. Николаева, д. 13А; ОГРН 1146733019311; ИНН/КПП 6732079930/673201001; дата регистрации 15.10.2014) виновным в совершении административного правонарушения, выразившегося в нарушении требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, на основании части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа заменить на предупреждение и назначить обществу с ограниченной ответственностью «Академия СПА» наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.

Руководитель

Смоленского УФАС России

<...>