

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №054/04/14.3-2051/2020

о назначении административного наказания

«24» ноября 2020г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол №054/04/14.3-2051/2020 от 23.10.2020г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении директора ООО «Сфера» (ОГРН: 1195476021443, Дата присвоения ОГРН: 19.03.2019, ИНН: 5402050956, КПП: 540201001; юридический адрес: 630049, область Новосибирская, город Новосибирск, Проспект Красный, дом 182/1, этаж 5) <...> (<...>),

В отсуствии <...>,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №16316э от 24.12.2019г.) по факту распространения рекламной информации по сетям электросвязи с нарушением требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» посредством звонка на абонентский номер <...> <...>, следующего содержания:

<начало записи>

«- Да, слушаю.

«- Добрый день

-Да, слушаю Вас

- Звоню Вам из информационного центра. Хочу Вас проинформировать, что в рамках программы «Сибирского центра здоровья» жители Новосибирска могут пройти обследование всего организма без оплаты. Проживаете в Новосибирске?

- Подскажите, номер кто мой Вам дал?

- Ваш номер телефона находится в общегородской операторской базе. Мы оповещаем жителей Новосибирска. Проживаете Вы в Новосибирске?

- Общегородская база какая-то?

- Да. Информационная база.

- А как туда попадают?

- Автоматически при активации Сим-карты. Никакой личной информации у Вас там не имеется.

- Все ясно. Вы даже не знаете, кому звоните, да, и в какой город?

- Нет. Никакой личной информации нет. Поэтому я и задаю Вам вопрос: проживаете ли Вы в Новосибирске.

- Так как я не знаю, кто мне звонит и откуда взял мой номер <...> я не буду отвечать на вопрос...» <окончание записи>.

При рассмотрении данного заявления Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Согласно детализации, 23.12.2019г. в 16:25 на абонентский номер заявителя 7<...> поступил звонок с номера +7<...> с указанным выше содержанием.

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является 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 - это 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.

Таким образом, из вышеуказанных обстоятельств следует, что данное сообщение носит рекламный характер, привлекая внимание к услуге «Сибирского центра здоровья» - обследование всего организма без оплаты.

В силу требований, установленных ч.1 ст.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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч.1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств; изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с ответом ПАО «Мегафон», абонентский номер <...> с которого осуществлен данный звонок, указанный номер принадлежит ООО «Сфера» (ИНН

5402050956) (Договор на оказание услуг связи №100211912 от 09.08.2019г.)

Таким образом, рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Сфера» (ИНН 5402050956, ОГРН: 1195476021443, Дата присвоения ОГРН: 19.03.2019, адрес: ул. Красный проспект, д.18/1, этаж5, г.Новосибирск, 630049).

ООО «Сфера» по факту настоящего дела поясняет следующее.

Звонок заявителю осуществлялся одним из сотрудников ООО «Сфера», личность которого установить не представляется возможным, поскольку сотрудники используют номера и телефонные аппараты без конкретного закрепления.

Вместе с тем, номер телефона, на который осуществлялся звонок, ООО «Сфера» не известен. Среди клиентов абонент с номером 7<...> не значится. Таким образом, звонок данному лицу был, скорее всего, личной инициативой сотрудника.

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по делу №054/05/18-346/2020 от 08.04.2020г. реклама, распространенная 23.12.2019г. в 16:25 на абонентский номер заявителя 7<...> с номера +7<...> следующего содержания:

«- ...Звоню Вам из информационного центра. Хочу Вас проинформировать, что в рамках программы «Сибирского центра здоровья» жители Новосибирска могут пройти обследование всего организма без оплаты. Проживаете в Новосибирске?

- Подскажите, номер кто мой Вам дал?

- Ваш номер телефона находится в общегородской операторской базе. Мы оповещаем жителей Новосибирска. Проживаете Вы в Новосибирске?

- Общегородская база какая-то?

- Да. Информационная база.

- А как туда попадают?

- Автоматически при активации Сим-карты. Никакой личной информации у Вас там не имеется.

- Все ясно. Вы даже не знаете, кому звоните, да, и в какой город?

- Нет. Никакой личной информации нет. Поэтому я и задаю Вам вопрос: проживаете ли Вы в Новосибирске.

- Так как я не знаю, кто мне звонит и откуда взял мой номер <...> я не буду отвечать на вопрос...» <окончание записи>,

ненадлежащей,

а Общество с ограниченной ответственностью «Сфера» (ИНН 5402050956, ОГРН: 1195476021443, Дата присвоения ОГРН: 19.03.2019, адрес: ул. Красный проспект, д.18/1, этаж5, г.Новосибирск, 630049) нарушившим ч.1 ст.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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно ч.4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения - 23.12.2019г.

Место совершения административного правонарушения - г. Новосибирск.

В соответствии ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламоделателем, 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.

В качестве единоличного исполнительного органа Общества может выступать только физическое лицо, за исключением случая, предусмотренного статьей 42 Федерального закона от 08.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

В силу п.3 ст.53 ГК РФ лицо, которое в силу закона или учредительного документа выступает от имени юридического лица, должно действовать в его интересах добросовестно и разумно.

Согласно материалам дела, директором ООО «Сфера» является <...> (<...>). Следовательно, ответственным за данное правонарушение является именно указанное должностное лицо

Таким образом, действия директора ООО «Сфера» (ИНН 5402050956) <...> образуют состав правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Новосибирским УФАС России в адрес директора ООО «Сфера» <...> по адресу регистрации, указанному в ЕГРЮЛ, неоднократно направлены уведомления о составлении протокола об административном правонарушении (исх. №06-7492 от 09.06.2020, 06-9195 от 10.07.2020, 06-9197 от 10.07.2020, 06-10783 от 11.08.2020, 06-10784 от 11.08.2020), также направлены копия Протокола №054/04/14.3-2051/2020 об административном правонарушении от 23.10.2020г., копия Определения №054/04/14.3-2051/2020 о назначении времени и места рассмотрения дела об

административном правонарушении от 23.10.2020г. (исх.№06-14303 от 23.10.2020).

Уведомления о составлении протокола исх. №06-7468 от 09.06.2020, 06-9197 от 10.07.2020, 06-10783 от 11.08.2020 возвращены в Новосибирское УФАС России по причине истечения срока хранения.

По смыслу п.1 ст.165.1 Гражданского Кодекса РФ (далее – ГК РФ) юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю.

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (п.1 ст.20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Если лицу, направляющему сообщение, известен адрес фактического места жительства гражданина, сообщение может быть направлено по такому адресу.

Заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения. Риск неполучения поступившей корреспонденции несет адресат. Данная позиция также поддержана Верховным Судом РФ в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

На основании изложенного, Новосибирским УФАС России были приняты все необходимые меры для надлежащего уведомления лица о рассмотрении дела №054/04/14.3-1760/2020 об административном правонарушении.

Срок давности привлечения директора ООО «Сфера» (ИНН: <...>) <...> (<...>) к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Данное правонарушение совершено <...> впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло 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 не причинило имущественного ущерба.

В соответствии со ст.4.1.1 КоАП РФ, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II 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.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, отсутствие смягчающих и отягчающих обстоятельств, установленных ст. ст.4.2, 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать директора ООО «Сфера» (ИНН: <...>) <...> (<...>) виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к <...> меру административного наказания в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.