

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об
административном правонарушении № 042/04/14.3-1855/2021

«14» декабря 2021 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1855/2021, возбужденного протоколом от 20.10.2021 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Рафако Импорт» (далее - ООО «Рафако Импорт», юридический адрес: 27566, г. Москва, Юрловский проезд, д. 14, корп. 4, пом. VI, эт. 1, оф. 7, ОГРН 1167746848477, Дата присвоения ОГРН 09.09.2016, ИНН 9715273080, КПП 771501001), в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Рафако Импорт», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

24.08.2021 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-856/2021 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Рафако Импорт» нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы 12.04.2021 в 14 часов 49 минут рекламы посредством телефонного звонка от абонента 8-495-136-49-12 на корпоративный абонентский номер ООО «Медиахолдинг «ОМИКС» <...> без согласия заявителя следующего содержания:

«Алло, здравствуйте...Дарья, администратор компании ЕКБ. Я хочу пригласить Вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Белово. Кстати, хочу предупредить, что на нашем мероприятии соблюдены все меры безопасности и предосторожности в связи со вспышкой вируса...Так вот, там Вы сможете абсолютно бесплатно провести сеанс расслабляющего и оздоровительного массажа на нашем новейшем японском оборудовании, а затем оставить свой отзыв и за это в благодарность получить от нас подарок – автомобильный регистратор...Наша встреча состоится 27 апреля, во вторник, в Белово...Так вот, встреча абсолютно бесплатна и продлится около полутора часов...Кстати, Вы сможете задать любой вопрос нашим специалистам и при желании пройти любой из массажей на новейшем оборудовании абсолютно бесплатно...».

Поступление звонка 12.04.2021 в 14 часов 49 минут на абонентский номер <...> подтверждается представленной записью разговора и детализацией предоставленных услуг по абонентскому номеру <...>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «ВымпелКом» (исх. от 07.05.2021 № ВР-04/б/н) следует, что абонентский номер 8-495-136-49-12, принадлежит ООО «Рафако импорт» в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» от 08.02.2021 № <...>.

Из обращения следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на корпоративный абонентский номер ООО «Медиахолдинг «ОМИКС» <...> не предоставлялось.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Следовательно, распространение ООО «Рафако импорт» рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Рафако импорт».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ООО «Рафако Импорт», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Рафако Импорт» административного правонарушения: 12.04.2021 в 14 часов 49 минут.

Место совершения ООО «Рафако Импорт» административного правонарушения: Кемеровская область.

16.09.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 20.10.2021 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Рафако Импорт» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание

почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

20.10.2021 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-1855/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Рафако Импорт», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

20.10.2021 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1855/2021 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 01.11.2021 в 09 часов 40 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Рафако Импорт» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «возврат отправителю из-за истечения срока хранения» имеется в материалах дела).

29.10.2021 в связи с производственной необходимостью рассмотрение дела № 042/04/14.3-1855/2021, назначенное на 01.11.2021 на 09 часов 40 минут, было отложено на 14.12.2021 на 09 часов 00 минут. Уведомление о переносе рассмотрения данного дела было направлено в адрес ООО «Рафако Импорт» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

14.12.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-1855/2021 в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Рафако Импорт», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-1855/2021 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ООО «Рафако Импорт», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ

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

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «Рафако Импорт» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «Рафако Импорт» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «Рафако Импорт», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Рафако Импорт» подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-1855/2021 от 20.10.2021, решением от 24.08.2021 по делу № 042/05/18-856/2021 и другими материалами.

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

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно части 1 статьи 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.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rsmp.nalog.ru ООО «Рафако Импорт» имеет статус малого предприятия.

Вместе с тем, в соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области установлено, что ООО «Рафако Импорт» было привлечено к административной ответственности Ростовским УФАС России 20.02.2021 (дело об административном правонарушении № 061/04/14.3-2121/2020) с назначением административного наказания в размере 200 тысяч рублей. Данное постановление вступило в законную силу и исполнено ООО «Рафако Импорт» 23.03.2021.

В соответствии со статьей 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.

Следовательно, ООО «Рафако Импорт» совершило повторное правонарушение в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «Рафако Импорт» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «Рафако Импорт» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Рафако Импорт» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «Рафако Импорт» в пределах санкции, определенной вышеназванной правовой нормой.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Рафако Импорт» (юридический адрес: 27566, г. Москва, Юрловский проезд, д. 14, корп. 4, пом. VI, эт. 1, оф. 7, ОГРН 1167746848477, Дата присвоения ОГРН 09.09.2016, ИНН 9715273080, КПП 771501001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить обществу с ограниченной ответственностью «Рафако Импорт» (юридический адрес: 27566, г. Москва, Юрловский проезд, д. 14, корп. 4, пом. VI, эт. 1, оф. 7, ОГРН 1167746848477, Дата присвоения ОГРН 09.09.2016, ИНН 9715273080, КПП 771501001 штраф в размере 300 (трехсот) тысяч рублей.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Единый казначейский счет 40102810745370000032

ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ//УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово

Корреспондентский счет (номер казначейского счета) 03100643000000013900

БИК 013207212

Код бюджетной классификации (КБК) 16111601141010003140

ИНН 4207012419

КПП 420501001

ОКТМО 32701000

УИН 16100500000001216386

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.3-1855/2021).

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.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007

№ 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.