

ООО «М Конкорд»

Новорязанская ул., д.18, стр.2, каб.46

г. Москва, 107078

Пресненская наб., д.12, эт.29, ком.А4

г. Москва, 123112

<...>

Заявителю (потерпевшему лицу)

Дело №022/04/14.3-1039/2021

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №58

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

27 декабря 2021г. г. Барнаул

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол №49 от 17.11.2021 об административном правонарушении, составленный начальником отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, а также материалы дела об административном правонарушении №022/04/14.3-1039/2021 в отношении ООО «М Конкорд» (ОГРН 1107746163726, ИНН 7708311077, адрес местонахождения юридического лица: 107078, г. Москва, ул.Новорязанская, д.18, стр.2, каб.46),

УСТАНОВИЛ:

заявитель (потерпевшее лицо) на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился, уведомлен надлежащим образом,

законный представитель ООО «М Конкорд» на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился, представителя не направил, уведомлен надлежащим образом 07.12.2021г.

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 ч.3 ст.28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

В соответствии со ст.29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях принято решение о рассмотрении дела в отсутствие потерпевшего лица и представителя ООО «М Конкорд».

Согласно протоколу об административном правонарушении №49 от 17.11.2021г. ООО «М Конкорд» допущено нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), что указывает на событие и состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

01.04.2021г. в Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина Российской Федерации о поступлении 30.03.2021г. в 15:43 на мобильный телефон <...> звонка с нежелательной рекламой от компании «ЕКБ».

Заявителем представлена запись телефонного разговора, составляющая 1 минуту 50 секунд, скриншот экрана с поступившим звонком, а также детализация абонентского номера, которыми подтверждается поступление вышеуказанного звонка.

Согласно представленной аудиозаписи разговора заявителю озвучена следующая информация:

«Меня зовут Дарья – администратор компании «ЕКБ». Я хочу пригласить вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Рубцовске, и кстати сразу хочу оговорить, что на нашем мероприятии соблюдены все меры безопасности и предосторожности в связи со вспышкой вируса, это чтобы вы не волновались. Так вот, там вы сможете абсолютно бесплатно пройти 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 видеорегиистратор с функцией ночного видения и с большим объемом памяти. Кстати, благодаря широкому углу обзора его можно будет использовать как обыкновенную видеокамеру.

Наша встреча состоится 15 апреля в четверг в Рубцовске, а за день до мероприятия перезвоню и сообщу вам точный адрес. Так вот встреча абсолютно бесплатная и продлится около полутора часов. На ней ведущие специалисты в области массажа покажут простые, но действенные приемы, благодаря которым восстанавливается гибкость позвоночника, а также расскажут о методах борьбы с болью в позвоночнике и суставах. Кстати вы сможете задать любой интересующий вопрос нашим специалистам и при желании пройти любой вид массажа на новейшем оборудовании абсолютно бесплатно.

Мы приглашаем гостей от 35 до 75 лет. И кстати вы сможете взять с собой еще одного человека, но по возможности лучше всего прийти со второй половинкой, так как для пар у нас всегда более ценные подарки, ну или же можете взять кого-нибудь из своих родных, друзей и близких, чтобы вам было веселее. Этот человек также сможет пройти бесплатный сеанс массажа и получить гарантированный подарок. Начало мероприятия в 10:00.

Подскажите, пожалуйста, ваш личный номер телефона, на который я смогу направить смс-сообщение с точным адресом и датой нашей встречи».

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Согласно п.2 ст.3 Федерального закона «О рекламе» 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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к компании «ЕКБ», мероприятию в честь открытия медицинского массажного центра в Рубцовске, бесплатному сеансу расслабляющего и оздоровительного массажа на новейшем японском оборудовании и др.

В соответствии с ч.1 ст.18 Федерального 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.

В соответствии с п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламораспространителя.

Более того, как было указано выше, согласие абонента должно быть выражено в форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Из представленного скриншота следует, что звонок поступил с абонентского номера +7-495-320-66-05, который принадлежит номерной ёмкости ООО «Сипнет», однако, согласно детализации, звонок поступил с абонентского номера +7-985-700-43-92, который принадлежит номерной ёмкости ПАО «МТС».

По информации ООО «Сипнет», Общество является оператором связи и не оказывает медицинских услуг. ООО «Сипнет», получив от ПАО «МТС» номер +7-985-700-43-92, передал его в ООО «М Конкорд» в рамках договора об оказании услуг связи.

По информации ООО «М Конкорд» от 05.07.2021г. в ходе телефонных переговоров гражданам предлагается посетить абсолютно бесплатно мероприятие, на котором будет представлена информация о различных товарах и при желании можно будет их приобрести. При согласии посетить презентацию гражданам представляется информация о дате, месте и времени проведения презентации.

Информация о номерах телефонов находится в свободном доступе, кроме того, номера телефонов, по которым приглашают граждан на презентации, по желанию предоставляют участники предыдущих презентаций.

Согласие заявителя – абонента номера <...> на получение рекламной информации от ООО «М Конкорд» в антимонопольный орган не представлено.

Таким образом, реклама компании «ЕКБ», распространенная 30.03.2021г. в 15:43 на абонентский номер заявителя посредством звонка, осуществлена с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 настоящего Федерального закона несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Установлено, что непосредственное доведение рассматриваемой рекламы до потребителя осуществлял рекламодатель - ООО «М Конкорд» в рамках взаимодействия с ООО «Сипнет» на основании договора об оказании услуг связи.

13.07.2021г. Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, не соответствующей требованиям ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

31.08.2021г в антимонопольный орган поступили пояснения ООО «М Конкорд», согласно которым Общество осуществляет торговлю массажным оборудованием, а также приборами бытового назначения. Вместе с тем, Общество указывает, что оно не распространяет и не планирует распространять рекламу медицинского характера.

Однако, факт поступления рекламного звонка на абонентский номер заявителя <...> именно от ООО «М Конкорд» подтверждается сведениями ООО «Сипнет» о принадлежности абонентских номеров +7-985-700-43-92 (указанный в детализации) и +7-495-320-66-05 (указанный в скриншоте) ООО «М Конкорд». Кроме того, заявителем в материалы дела представлена аудиозапись, содержащая запись звонка продолжительностью 1 минуты 50 секунд.

Согласно ч.4 ст.38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об

административных правонарушениях.

В соответствии с ч.1 ст.2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или закона субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч.2 ст.2.1 настоящего Кодекса, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «М Конкорд» имело реальную возможность обеспечить соблюдение законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, но не приняло к тому надлежащих мер, что привело к нарушению ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» и влечет административную ответственность в соответствии с ч.1 ст.14.3 КоАП.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности. У ООО «М Конкорд» 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 ООО «М Конкорд» имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля ООО «М Конкорд» и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие ООО «М Конкорд» должных мер по соблюдению требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в соответствии с которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

17.11.2021г. протокол об административном правонарушении был составлен в отсутствие законного представителя ООО «М Конкорд», надлежащим образом

уведомленного о времени и месте составления протокола. Копия протокола была направлена в адрес Общества заказным письмом с уведомлением о вручении, получена Обществом 12.12.2021г.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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 ст.4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения

выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микropредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, по состоянию на 27.12.2021г., ООО «М Конкорд» (ИНН 7708311077) относится к категории – малое предприятие.

Таким образом, ООО «М Конкорд» соответствует указанным условиям отнесения к категории субъектов малого и среднего предпринимательства – малое предприятие.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в соответствии со ст.4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Согласно ч.2 ст.3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Согласно п.2 ч.1 ст.4.3 КоАП РФ обстоятельством, отягчающим административную ответственность, признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым наказанию за совершение однородного административного правонарушения.

При рассмотрении настоящего дела, в действиях ООО «М Конкорд» установлено обстоятельство, отягчающее административную ответственность, предусмотренное п.2 ч.1 ст.4.3 КоАП РФ – неоднократное совершение однородного правонарушения. 14.12.2021г. постановлением Брянского УФАС России ООО «М Конкорд» привлечено к административной ответственности за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» по делу №032/04/14.3-1532/2021, ответственность за которое установлена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 4.3, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛ:**

признать общество с ограниченной ответственностью «М Конкорд» (ОГРН 1107746163726, ИНН 7708311077, адрес местонахождения юридического лица: 107078, г. Москва, ул.Новорязанская, д.18, стр.2, каб.46) виновным в совершении

административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 200 000 (двести тысяч) рублей.

В соответствии с ч.1 ст.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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**Административный штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:**

<...>

В соответствии с ч.5 ст.3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме. Согласно части 9 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», суммы штрафов за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе и неисполнение предписаний антимонопольного органа зачисляются в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации в следующем порядке:

- 1) в федеральный бюджет – 40 процентов;
- 2) в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрированы юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, допустившие нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе – 60 процентов.

Согласно ч.5 ст.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 шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об административном правонарушении направляется судье в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Согласно ч.1 ст.20.25 КоАП РФ 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 ч.4 ст.4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не



освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

В соответствии со ст.30.1 и ст.30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч.1 ст.31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Дата вынесения постановления – 27 декабря 2021 года.

Дата направления копии постановления – 28 декабря 2021 года.

Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года.

<...>