

Я, заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области Куницын Алексей Сергеевич, рассмотрев материалы по делу № 029/04/14.3-1/2024, возбужденному 09.01.2024 о нарушении требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38 «О рекламе» со стороны ООО «Соколл»,

ИНН: 7842458299;

ОГРН: 1117847343129;

Адрес: 97343, г. Санкт-Петербург, вн.тер. г. муниципальный округ Ланское, ул Торжковская, д. 20, литера «А», офис 232;

ФИО, должность руководителя: генеральный директор ООО «Соколл» - Д.,

извещенного надлежащим образом о рассмотрении дела об административном правонарушении № 029/04/14.3-118/2024,

УСТАНОВИЛ:

В Архангельское УФАС России (далее — Управление) поступило обращение К. (далее — Заявитель). Согласно тексту обращения, 05.04.2023 года в 15:30 на номер телефона принадлежащего Заявителю (+7) поступил звонок с номера +7-911-952-92-34. По сообщению Заявителя данный звонок носил рекламный характер, согласия на получения данной рекламы он не давал. В подтверждение данных доводов заявителем приложена аудиозапись звонка.

Согласно стенограмме аудиозаписи, телефонный звонок содержал следующую информацию:

- «Алё... алё.

- Алё, добрый день.

- Добрый день.

- Меня зовут Светлана, компания «Смарт», официальный партнер «Яндекс Маркет», по вопросу размещения Ваших товаров на маркет-плейс «Яндекс Маркет». С кем могу поговорить, соедините, пожалуйста.

- Вы кто?

- «Яндекс Маркет» - это маркет-плейс. Он похож на рыночную площадь или большой супермаркет, где есть товары любых категорий. Наверняка...

- Переключите на оператора.

- Я почему, собственно, звоню, нужно закрыть вопрос по поводу размещения Ваших товаров на маркет-плейсе. Соедините с ответственным сотрудником, будьте добры.

- Переключите на оператора.

- Соедините, пожалуйста, с сотрудником, который решает вопросы размещения

товаров на маркет-плейсе.

- Соедините с оператором.

- Я почему, собственно, звоню, нужно закрыть вопрос по поводу размещения Ваших товаров на маркет-плейсе. Соедините с ответственным сотрудником, будьте добры.»

Согласно сервису проверки номера НИИ «Радио» (<https://www.niir.ru/>) номер +7-911-952-92-34 принадлежит оператору связи ПАО «МТС».

На запрос Архангельского УФАС России ПАО «МТС» пояснило, что подтверждает принадлежность номера +7 абоненту - К. на основании договора о предоставлении услуг подвижной радиотелефонной связи от 25.03.2008 г.

ПАО «МТС» не предпринимало действий по организации распространения рекламы, указанной в обращении. Договоров с Заявителем на распространение каких-либо рекламных сообщений ПАО «МТС» не заключало.

05.04.2023 в 15:30:46 на телефон Заявителя зафиксирован входящий телефонный звонок с номера +7-911-952-92-34.

Номер +7-911-952-92-34 выделен ООО «Соколл» согласно договору об оказании услуг связи от 24.11.2022 и Приложению «А» к договору.

Согласно п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является 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 ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В соответствии с 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.

Учитывая изложенное, спорная информация распространена с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Абонентский номер +7-911-952-92-34 выделен ООО «Соколл» в соответствии с договором на оказание услуг, таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой информации является ООО «Соколл».

По итогам рассмотрения дела № 029/05/15-581/2023 от 11.09.2023 принято решение № 4815/23:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «Соколл», поскольку такая реклама нарушает требования ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

2. Признать ООО «Соколл» (ИНН: 7842458299) рекламодателем, нарушившим требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

3. Выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Указанные действия образуют состав административного правонарушения предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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 рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, ООО «Соколл» является рекламодателем ненадлежащей рекламы, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В связи с необходимостью вызова представителя ООО «Соколл» для составления протокола об административном правонарушении в адрес ООО «Соколл» было направлено Определение № 4/24 от 09.01.2024 о возбуждении дела об административном правонарушении, проведении административного расследования и назначении времени и места рассмотрения дела.

В соответствии с Определением № 4/24 от 09.01.2024 законному представителю Общества (защитнику ООО «Соколл») надлежало явиться 30.01.2024 к 11 часам 00 минутам в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. Карла Либкнехта, д. 2, каб. 102 для составления протокола об административном правонарушении.

Факт направления Определением № 4/24 от 09.01.2024 по почте подтверждается копией списка № 388 от 24.01.2024 внутренних почтовых отправок, Архангельского УФАС России, содержащего указание на письмо с таким номером.

Согласно указанному списку отправок присвоен номер почтового идентификатора 80083092364713. По сведениям с официального сайта почты России в сети интернет указанное почтовое отправление на момент составления протокола содержит статус «Неудачная попытка вручения адресату» 28.01.2024 в 12:42.

В связи с не получением Обществом Определения № 4/24 от 09.01.2024 о назначении времени и месте составления протокола, и времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 029/04/14.3-1/2024,

должностным лицом Архангельского УФАС России было вынесено Определение № 574/24 от 30.01.2024 о продлении срока проведения административного расследования по делу об административном правонарушении

№ 029/04/14.3-1/2024, назначении времени и места рассмотрения дела.

Согласно Определения № 574/24 от 30.01.2024 датой составления протокола по делу об административном правонарушении назначено 14.02.2024 в 14 часов 00 минут, а датой рассмотрения административного дела назначена 29.02.2024 в 11 часов 00 минут.

Согласно списку № 369 внутренних почтовых отправок от 31.01.2024 присвоен номер почтового идентификатора 80104092465245. По сведениям с официального сайта почты России в сети интернет указанное почтовое отправление на момент составления протокола содержит статус «Вручение адресату по ПЭП» 09.02.2024 в 14:34.

Протокол № 862/24 об административном правонарушении по делу № 029/04/14.3-1/2024 был составлен 14.02.2024 в отсутствие законного представителя Общества и/или его защитника, уведомленного надлежащим образом о времени и месте составления протокола или его защитника.

В соответствии с п. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ в случае неявки физического, юрлица или их законных представителей, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен.

Определением № 574/24 от 30.01.2024 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении рассмотрение дела № 029/04/14.3-1/2024 было назначено на 28.02.2024.

Копия протокола № 862/24 об административном правонарушении от 14.02.2024 по делу об административном правонарушении № 029/04/14.3-1/2024 направлена по адресу регистрации ООО «Соколл» заказным письмом (почтовый идентификатор № 80095693973966).

Согласно информации об отслеживании почтового отправления с указанным идентификатором, на момент рассмотрения административного дела (28.02.2024), содержат статус «вручено адресату почтальоном» 21.02.2024 в 16:04.

ООО «Соколл» будучи надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела, своего законного представителя Общества и его защитника не направил, каких-либо ходатайств, объяснений, пояснений не представило, дело рассмотрено в их отсутствие.

Исследовав материалы дела № 029/04/14.3-1/2024 об административном правонарушении, прихожу к выводу, что в материалах дела содержится достаточные доказательства для принятия мотивированного решения по делу.

В соответствии со ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении

которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленными законом.

Административным правонарушением в соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Объектом административного правонарушения, состав которого предусмотрен ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются отношения в сфере рекламы на территории РФ.

Объективная сторона правонарушения совершенного ООО «Соколл» выражается в распространении рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента, что нарушает требования законодательства о рекламе.

Субъектом данного правонарушения является ООО «Соколл».

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется следующим: у ООО «Соколл» была возможность соблюдения требований предусмотренных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» (согласие Заявителя), однако, это требование не было соблюдено при распространении рекламы.

Таким образом, ООО «Соколл» совершило административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Факт совершения ООО «Соколл» административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, подтверждается материалами дела № 029/04/14.3-1/2024, протоколом

№ 862/24 от 14.02.2024 по делу № 029/04/14.3-1/2024 об административном правонарушении, составленным ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России Т., в отсутствие представителя Общества.

В соответствии со ст. 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

При определении вида и размера административного наказания учитываются следующие данные: основания, исключющие производство по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 24.5 КоАП РФ; характер

административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ; давность привлечения к административной ответственности; обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность; личность лица, привлекаемого к административной ответственности.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен ст. 24.5 КоАП РФ не установлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, установленный ст. 4.5 КоАП РФ, не истек.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, перечень которых определен ст. 4.3 КоАП РФ, отсутствуют.

Смягчающими административную ответственность обстоятельствами в соответствии с ч. 2 ст. 4.2 КоАП РФ признается тот факт, что ранее ООО «Соколл» не привлекалось к административной ответственности за аналогичное административное правонарушение.

Применение положений ст. 2.9 КоАП РФ и освобождение ООО «Соколл» от административной ответственности рассмотрено и признано невозможным ввиду следующего.

В соответствии со ст. 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.

Вместе с тем, по смыслу ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок отношений в сфере рекламы.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Данное правонарушение не является малозначительным и посягает на общественные отношения, складывающиеся в сфере рекламы.

ООО «Соколл» не представлено пояснений и доказательств, подтверждающих отсутствие объективной невозможности для соблюдения требований законодательства и своевременного принятия им мер по устранению нарушения.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о вине ООО «Соколл» в совершении вменяемого правонарушения.

Иной правовой подход к установленным действиям ООО «Соколл» и его противоправному поведению может породить правовой нигилизм, ощущение безнаказанности, приводить к утрате эффективности общей и частной превенции административных правонарушений, нарушению прав и свобод граждан, защищаемых законодательством о рекламе.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 5 настоящей статьи, ч. 4 ст. 14.3.1, ст. 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 ст. 4.1.1 КоАП РФ 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 КоАП или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно ч. 2 ст. 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного ст. 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 14.56, 15.21, 15.27.3, 15.30, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, ч. 2 и 3 ст. 19.27, ст. 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, ч. 2 ст. 20.28 настоящего Кодекса.

Согласно ч. 2 ст. 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.

Информация о совершении ООО «Соколл» иного административного правонарушения на момент привлечения к административной ответственности, предусмотренной статьей 14.3 КоАП, отсутствует.

Рассматриваемое правонарушение не повлекло за собой причинение вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также имущественного ущерба.

Ввиду изложенного, с учетом того, что ООО «Соколл» нарушение совершено впервые, руководствуясь статьями 4.1, 4.1.1, 14.3, 28.9, 29.9, 29.10, 29.2 КоАП РФ,

Постановил:

1. Признать ООО «Соколл» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.
2. Назначить ООО «Соколл» административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с п. 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 30.1, ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях настоящее постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно 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.