

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 04-29ар/2018 об административном правонарушении

«02» июля 2018 года
Калуга

г.

Заместитель руководителя Калужского УФАС России /...../, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 19.06.2018, составленный в отношении Генерального директора ООО «/...../» /...../ (далее /...../) (адрес места жительства: /...../), в связи с совершением административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие Генерального директора ООО «/...../» /...../,

УСТАНОВИЛ:

17.11.2017 Комиссией Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе было вынесено решение о признании действий ООО «/...../», выразившихся в распространении рекламы по сетям электросвязи, посредством использования подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, в нарушение требований части 1 части 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

Исходя из вышеуказанного решения, следует, что 10.07.2017 в адрес Калужского УФАС России поступило обращение /...../ (вх. № /...../), по факту распространения рекламной информации,

посредством осуществления телефонных звонков на его мобильный номер <...> -/...../, без предварительного согласия.

В результате проведения проверки было установлено, что на телефонный номер <...> -/...../ (абонент /...../) поступил телефонный звонок от абонентского номера «+7-/...../». Содержание указанного звонка представляло собой рекламирование клиники «/...../» и оказываемых ей услуг.

Дата и время получения абонентом данного телефонного звонка «10» июля 2017г. «13» часов «20» минут.

Факт осуществления вышеуказанного телефонного звонка на абонентский номер <...> -/...../ с рекламированием клиники «/...../» и предложением услуг указанной клиники, подтверждается аудиозаписью, приложенной к обращению /...../

В результате проверки предоставленных сведений было установлено, что указанный телефонный звонок осуществлялся ООО «/...../» (ИНН 4027130815).

На основании изложенного Калужским УФАС России 08.09.2017 было возбуждено дело № 04-14р/2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «/...../».

Из пояснений представленных ООО «/...../» в ходе рассмотрения дела № 04-14р/2017 было установлено, что все телефонные звонки осуществляемые Обществом производятся с согласия абонентов, которым они адресованы. Однако сведений подтверждающих согласие абонента /...../ на получение рекламной информации в виде телефонных звонков от ООО «/...../», в материалы дела представлено не было.

Распространяемая ООО «/...../» информация является рекламой, поскольку из статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что рекламой признается 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.

В данной норме под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве

получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, и о которых заранее не известно откликнутся ли они на рекламное послание по поводу объекта рекламирования (например, приобретут ли рекламируемый товар).

Физические лица, получившие телефонный звонок от медицинского центра, в том числе одно физическое лицо, составляют такой неопределенный круг, поскольку заранее не известно ответят ли они на звонок и прослушают ли информацию об услугах клиники «Идеал» и воспользуются ли предлагаемыми услугами.

По смыслу законодательного определения рекламы рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок.

Данные признаки содержатся в информации, сообщенной ООО «/...../» Заявителю - абоненту мобильной связи, посредством телефонного звонка.

Информация об услугах клиники «/...../» распространялась среди неопределенного круга лиц, была направлена на привлечение внимания к услугам указанной клиники и формирование интереса к ней в целях продвижения на рынке. Такая информация отвечает законодательному определению рекламы и является рекламой.

Согласно части 1 статьи 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 сведениям, поступившим от /...../, согласие на распространение в его адрес рекламы он не давал.

В последующем, в адрес Калужского УФАС России повторно поступило обращение /...../ (вх./...../ от 10.11.2017), которое было приобщено к материалам дела № 04-14р/2017. Из указанного обращения следовало продолжение распространения клиником «/...../» телефонных звонков с рекламной информацией абоненту /...../

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

По имеющимся в материалах проверки сведениям рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «/...../» (ОГРН 1164027065509, ИНН 4027130815).

Таким образом, действия ООО «/...../», выразившиеся в распространении рекламы по сетям электросвязи, посредством использования подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, были признаны Комиссией нарушающими часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Оснований для прекращения рассмотрения дела Комиссией Калужского УФАС России выявлено не было.

Пункт 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» гласит, что нарушение рекламоадателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламоадателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем [законодательства](#) о рекламе влечет административную ответственность.

Согласно статье 2.4. КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Функции Генерального директора ООО «/...../», в период времени совершенного правонарушения выполнял /...../, что

подтверждается трудовым договором от /...../, Приказом «О вступлении в должность генерального директора» № /...../ от 09.11.2016, решением № /...../ Учредителя ООО «/...../» от 31.10.2016, а также должностной инструкцией генерального директора ООО «/...../», утвержденной Единственным учредителем ООО «/...../» /...../.

Данное лицо, т.е. отвечает всем признакам должностного лица, предусмотренным статьей 2.4 КоАП РФ.

На основании изложенного устанавливается субъект административного правонарушения – /...../.

Временем совершения административного правонарушения является дата поступления телефонного звонка, содержащего рекламную информацию, то есть 10.07.2017 и 10.11.2017.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение ООО «/...../», а именно г. Калуга, Калужская область.

Таким образом, действия Генерального директора ООО «/...../» /...../, образуют состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Генеральный директор ООО «/...../»/...../ не предвидел возможности наступления вредных последствий своих действий, хотя мог и должен был их предвидеть, соответственно правонарушение совершено по неосторожности.

С учетом характера административного правонарушения и обстоятельств дела, оснований для прекращения производства по делу по малозначительности не усматривается.

В соответствии с частью 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.

В силу части 1, 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного [статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33](#) настоящего Кодекса.

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.

Согласно сведениям из Единого реестра малого и среднего предпринимательства ООО «/...../» относится к субъектам малого предпринимательства.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Калужского УФАС России находит вину Генерального директора ООО «/...../»/...../ доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, при этом

учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ООО «/...../» статуса субъекта малого предпринимательства, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь Генерального директора ООО «/...../» /...../к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и применить к Генеральному директору ООО «/...../»/...../ меры административной ответственности в виде предупреждения в порядке [статьи 4.1.1](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 30.3](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, установленном статьями 30.1-30.3 КоАП РФ.

Заместитель руководителя

Калужского УФАС России

...../

/