ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-1922/2021

о назначении административного наказания

«11» октября 2021г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол №054/04/14.3-1922/2021 от «01» октября 2021г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Бизнес Телеком» (ОГРН: 1155958054020, Дата присвоения ОГРН: 18.06.2015, ИНН: 5904309017, бульвар Гагарина, д.46, офис 318, г.Пермь, Пермский край, 614077), по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в присутствии защитника ООО «Бизнес Телеком» <...> (доверенность от 08.10.2021г.),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 18679э от 19.10.2020г.) о нарушении Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), согласно которому 12.10.2020г. на номер заявителя <...> поступил звонок рекламного характера с предложением кредитной карты от Альфа-Банк «сто дней без процентов», без предварительного согласия, от абонента с номером телефона: <...> следующего содержания: «- Здравствуйте! Специально для Вас Альфа-Банк подготовил эксклюзивную карту 100 дней без процентов, с лимитом до 300 000 тыс. руб. Пользуйтесь деньгами сегодня, а возвращайте через 100 дней. Предложение ограничено. Чтобы получить карту на дом нажмите цифру – 1 и мы свяжемся с Вами. Уже есть карта и не хотите, чтобы мы Вам звонили нажмите – 0».

По указанному факту возбуждено дело №054/05/18-2429/2020 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «О рекламе», реклама - 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, полученная заявителем посредством телефонного звонка, является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектом рекламирования выступает кредитная карта Альфа-Банка.

Согласно ч.1 ст.18 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.

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 рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с информацией, представленной ООО «Т2 Мобайл», номер отправителя <...> принадлежит ПАО «Ростелеком», в адрес которого Новосибирским УФАС России было направлено Определение о возбуждении дела № 054/05/18-2429/2020 от 18.12.2020.

12.01.2021г. в ответ на Определение о возбуждении дела от 18.12.2020г. ПАО «Ростелеком» представлен отзыв (вх. № 289э), согласно которому абонентский номер <...>, с которого был совершен указанный в запросе звонок, выделен ООО «Бизнес Телеком» (ИНН 5904309017, зарегистрировано по адресу: 614077, г. Пермь, Бульвар Гагарина, дом 46, офис 318) на основании договора об оказании услуг подвижной связи № 7167676 от 25.12.2019г.

Также ПАО «Ростелеком» сообщило, что по данным, представленным ООО «Бизнес Телеком», абонентский номер <...> был передан в аренду гражданину Республики Узбекистан <...>), на основании заключенного между ними договора аренды мобильного телефонного номера.

Отзыв на Определение об отложении рассмотрения дела №054/05/18-2429/2020 от 19.01.2021г. ООО «Бизнес Телеком» не представлен.

В материалах дела отсутствуют доказательства нарушения <...> ФЗ «О рекламе».

Сведения о данном лице также отсутствуют.

По условиям заключенного с ПАО «Ростелеком» договора об оказании услуг подвижной связи от 25.12.2019г. ООО «Бизнес Телеком» приняло на себя обязательства не использовать услуги, оказываемые ПАО «Ростелеком», для проведения каких-либо рекламных компаний, конкурсов, концертов, викторин, опросов, массовых рассылок, организации Автоматизированных центров, Шлюзов, а также для осуществления иных действий, направленных на извлечение прибыли (п.11.2.13 Правил оказания услуг подвижной связи ПАО «Ростелеком»).

При пользовании телематическими услугами связи ООО «Бизнес Телеком» обязуется препятствовать распространению спама и вредоносного программного обеспечения со своего Абонентского устройства, в том числе, не использовать услуги для массовой или одиночной рассылки, не согласованных предварительно с адресатом электронных писем, рекламного, коммерческого или агитационного характера, а также писем, содержащих грубые и оскорбительные выражения и предложения.

Неисполнение такой обязанности нарушает требование ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Бизнес Телеком» (ИНН 5904309017).

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по делу №054/05/18-2429/2020 от 04.03.2021г. реклама, распространенная 12.10.2020г. на телефонный номер заявителя <...> с абонентского номера <...> следующего содержания:

«…Специально для Вас Альфа-Банк подготовил эксклюзивную карту 100 дней без процентов, с лимитом до 300 000 тыс. руб. Пользуйтесь деньгами сегодня, а возвращайте через 100 дней. Предложение ограничено. Чтобы получить карту на дом нажмите цифру 1…»,

признана ненадлежащей,

а Общество с ограниченной ответственностью «Бизнес Телеком» (ИНН 5904309017, зарегистрировано по адресу: 614077, г. Пермь, Бульвар Гагарина, дом 46, офис 318) нарушившим ч.1 ст.18 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.

Дата совершения административного правонарушения – 12.10.2020г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение указанных норм ФЗ «О рекламе» образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Таким образом, в действиях ООО «Бизнес Телеком» (ИНН 5904309017, зарегистрировано по адресу: 614077, г. Пермь, Бульвар Гагарина, дом 46, офис 318) содержится административное правонарушение, предусмотренное ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

На рассмотрении дела об административном правонарушении защитник ООО «Бизнес Телеком» изложил доводы, явившиеся предметом рассмотрения Комиссией Новосибирского УФАС России при изучении обстоятельств дела №054/05/18-2429/2020 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

При этом, защитник просил учесть, что ООО «Бизнес Телеком» административное правонарушение совершено впервые, ранее Общество к административной ответственности не привлекалось.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, прихожу к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

Доводы, приведенные защитником при рассмотрении дела об административном правонарушении, опровергаются: решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 04.03.2021г. по делу №054/05/18-2429/2020 о нарушении законодательства РФ о рекламе; материалами дела №054/05/18-2429/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе, протоколом №054/04/14.3-1922/2021 от 01.10.2021г.

С учетом имеющихся в деле доказательств, представляется доказанным наличие в действиях ООО «Бизнес Телеком» состава административного правонарушения.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

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

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

Как следует из диспозиции части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, объектом правонарушения

являются общественные отношения в сфере государственного регулирования рекламы, распространяемой по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи.

Объективная сторона правонарушения выражена в нарушении рекламораспространителем запрета распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, в отсутствие предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Объективная сторона правонарушения, совершенного ООО «Бизнес Телеком», выражается в осуществлении телефонного звонка абоненту-владельцу номера <...> без предварительного согласия абонента.

Субъектом данного правонарушения является юридическое лицо – ООО «Бизнес Телеком».

Применительно к субъективной стороне необходимо принимать во внимание, что с учетом предусмотренных статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации характеристик предпринимательской деятельности (осуществляется на свой риск), отсутствие вины предпринимателя, при наличии в его действиях признаков объективной стороны правонарушения, предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от предпринимателя не зависящих.

Доказательств принятия ООО «Бизнес Телеком» всех зависящих от него мер по соблюдению установленных правил и норм в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

В связи с этим, в деянии ООО «Бизнес Телеком» усматривается вина, предусмотренная ч.2 ст.2.1 КоАП РФ, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но Обществом не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со статьей 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 статье 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 назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Оснований, исключающих производство по делу об административном

правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Срок давности привлечения ООО «Бизнес Телеком» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность, предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, отсутствуют.

Данное правонарушение совершено ООО «Бизнес Телеком» впервые, 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.

Применение положений статьи 2.9 КоАП РФ и освобождение ООО «Бизнес Телеком» от административной ответственности признано невозможным ввиду следующего.

В соответствии со статьей 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.

Согласно п.18 Постановления Пленума ВАС РФ от 2 июня 2004 г №10, квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 данного Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

В данном случае каких-либо исключительных обстоятельств не установлено.

Данное правонарушение не является малозначительным и посягает на общественные отношения в области предпринимательской деятельности, связанные с реализацией ряда конституционных принципов, а именно, единства экономического пространства.

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.

Отсутствие у ООО «Бизнес Телеком» объективной невозможности для соблюдения требований законодательства и своевременного принятия мер по устранению нарушения материалами дела не установлено.

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.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 11.10.2021г. ООО «Бизнес Телеком» (ИНН: 5904309017) является микропредприятием. В соответствующий реестр ООО «Бизнес Телеком» включено 01.08.2016г.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер административного правонарушения, отсутствие смягчающих и отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.2, ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.6 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Бизнес Телеком» (ИНН 5904309017, зарегистрировано по адресу: 614077, г. Пермь, Бульвар Гагарина, дом 46, офис 318) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «Бизнес Телеком» меру административной ответственности в виде предупреждения.

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

В соответствии со ст.31.1 Кодекса РФ 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.

В соответствии с ч.1 ст. 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях резолютивная часть Постановления объявлена немедленно.