

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о вынесении предупреждения

город Омск

Дело № 06-07/51-2018/14.3

11 июля 2018 года

Врио руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (...), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 26 июня 2018 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Центр планирования пенсий», адрес места нахождения: 163000, г. Архангельск, ул. Урицкого, д. 68, корп.1, пом.3, ИНН 2901264620, ОГРН 116290105197 (далее – ООО «Центр планирования пенсий», Общество),

в отсутствие законного представителя ООО «Центр планирования пенсий», в извещении которого предприняты необходимые меры (почтовый идентификатор отправления 64401029480008),

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 23 мая 2018 года по делу № 06-06/22-2018 действия ООО «Центр планирования пенсий», выразившиеся в направлении рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер +7 (...) без предварительного согласия абонента на получение рекламы, были признаны нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Настоящее дело об административном правонарушении было возбуждено протоколом от 26 июня 2018 года № 06-07/51-2018/14.3.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об

административном правонарушении, установлено следующее.

В адрес Омского УФАС России из ФАС России направлено заявление (...) по факту поступления 27.12.2017 в 18:47 часов на его абонентский номер <...> (...) телефонного звонка от абонента +7 (...) с рекламой банковского продукта.

К своему заявлению (...) приобщил аудиозапись телефонного звонка от вышеуказанного абонента, содержание которого было проанализировано в ходе подготовки к рассмотрению дела № 06-06/22-2018.

Так, телефонный разговор заявителя с абонентом +7 (...) содержал следующую информацию:

«- Как я могу к Вам обращаться?»

- С какой целью интересуетесь?»

- У меня для Вас приятная новость. Вы ранее пользовались услугами наших партнеров, это группа ..., с которыми вы ранее сотрудничали или сотрудничаете, в качестве благодарности за ваше доверие мы делаем Вам подарок. Это карта «Халва», проценты по карте Вам принципиально платить не нужно, так как она не является кредитной картой. С картой «Халва» покупки оплачиваются с рассрочкой... до 12 месяцев...

- Подождите, остановитесь...

- А проценты банку за Вас заплатит магазин...Карта является бесплатной в течение 10 лет, по карте отсутствует абонентская плата, годовое обслуживание, нет скрытых комиссий, т.е. за карту не надо платить ни сейчас, ни потом, она для Вас будет абсолютно бесплатно...

- Алло...

- Для уточнения места получения места Вашей карты я сейчас переведу Вас на менеджера по работе с клиентами...

- Подождите, не надо меня куда переводить ...

- Всего доброго. До свидания.

- Я Вас поняла...Я Вас слушаю...

- Вы слышите, что я говорю?»

- Я вас слышу, вы меня слышите?»

- Отбарабанили свое, вы мне скажите, что это за компания мне звонит?»

- «Центр финансового планирования» город Москва...».

По утверждению заявителя, указанная рекламная информация была направлена без его предварительного согласия на получение рекламы.

В соответствии с частью 1 статьи 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

Согласно информации оператора связи от 19.02.2018 № 0702/05/827-18 абонентский номер <...> (...) выделен ООО «Центр планирования пенсий» на основании договора об оказании услуг подвижной связи.

В силу пункта 3.3.7 Правил оказания услуг связи оператора связи ПАО «Ростелеком» абонент (ООО «Центр планирования пенсий») обязан не использовать Услуги в противоправных целях, а равно не совершать действий, наносящих вред Оператору и/или третьим лицам, не совершать действий, препятствующих нормальному функционированию сети связи, оборудования, программного обеспечения Оператора и третьих лиц, не использовать Услуги без дополнительного письменного согласования с Оператором для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок сообщений, установки шлюзов для доступа к сети электросвязи и Интернет-телефонии, организации доступа с сети связи общего пользования к модемным пулам, узлам передачи данных и телематических служб, карточным платформам и т.п. Абонент также не вправе использовать сеть связи Оператора для пропуска трафика от иных операторов связи и осуществлять подмену номера «А» вызывающего абонента.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «Центр планирования пенсий» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, ООО «Центр планирования пенсий», имея возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации 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.

Местом совершения административного правонарушения является место получения телефонного звонка: Российская Федерация, Омская область, г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является дата поступления телефонного звонка на номер заявителя, а именно: 27.12.2017 в 18:47 часов.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-07/51-2018/14.3 был составлен 26.06.2018 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие законного представителя ООО «Центр планирования пенсий», для надлежащего уведомления которого о месте и времени составления протокола об административном правонарушении Омским УФАС России были предприняты все необходимые действия.

Копии протокола об административном правонарушении и определения о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-07/51-2018/14.3 были направлены в адрес Общества по его юридическому адресу (163000, г. Архангельск, ул. Урицкого, д. 68, корп.1, пом.3) заказным письмом от 27.06.2018 исх. № 06-5504, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (www.pochta.ru), указанное письмо Омского УФАС России с почтовым идентификатором 64401029480008 хранится в почтовом отделении с пометкой «Ожидает адресата в месте вручения» (11.07.2018, 09:37 часов).

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

В силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица – иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в ЕГРЮЛ для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 02.04.2018 адресом (местом нахождения) ООО «Центр планирования пенсий» является: 163000, г. Архангельск, ул. Урицкого, д. 68, корп.1, пом.3.

Таким образом, Омским УФАС России были предприняты необходимые меры для

надлежащего уведомления ООО «Центр планирования пенсий» о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Вина ООО «Центр планирования пенсий» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 06-07/51-2018/14.3.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-07/51-2018/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ООО «Центр планирования пенсий» установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие Общество действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 06-07/51-2018/14.3, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «Центр планирования пенсий» (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения Обществом административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Центр планирования пенсий» (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> от 09.07.2018 № ЮЭ9965-18-3853180 ООО «Центр планирования пенсий» является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 01.08.2016).

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации») субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Часть 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» предусматривает, что к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

На основании 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 частям 1, 2, 3 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 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Оценив характер и обстоятельства совершенного ООО «Центр планирования пенсий» административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Центр планирования пенсий» (ИНН 2901264620, ОГРН 116290105197) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к Обществу меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде предупреждения за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.