

ООО «Стройинвесткомплект»

пл. Малая Сухаревская, д. 3, ант. 1, п III, к. 5, оф. 55, Москва, 129090

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 078/04/14.3-1210/2022

04 октября 2022 года Санкт-Петербург

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, находясь в помещении Санкт-Петербургского УФАС по адресу: Санкт-Петербург, В.О, 4-я линия, д.13, лит. А (зал заседаний), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 23.09.2022 и исх. № 01/21939/22 и другие материалы дела об административном правонарушении № 078/04/14.3-1210/2022, возбуждённого в отношении ООО «Стройинвесткомплект» (адрес места нахождения: 129090, Москва, пл. Малая Сухаревская, д. 3, ант. 1, п III, к. 5, оф. 55, ОГРН 1197746746207, ИНН 9702012557).

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило обращение физического лица, относительно ненадлежащей, по мнению заявителя, нарушающей требования частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») рекламы поступившей на абонентский номер заявителя <...> посредством звонка с использованием автоматического дозвонивания от абонента с номером <...>.

Согласно обращению «...18.10.2021 в 12:57 на свой номер телефона <...> я, <...>, получил рекламный звонок с номера <...>. Своего согласия на получение данной рекламы мною дано не было...».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с частью 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 части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств набора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической

рассылки).

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение рекламных звонков, поступивших на его абонентский номер.

Санкт-Петербургским УФАС России был направлен запрос в ПАО «МТС» о предоставлении информации о лице, которому предоставлен абонентский номер <...>.

Согласно ответу ПАО «МТС» (вх. № 34268-ЭП/21 от 02.2021), абонентский номер <...> с 29 июля 2021 года выделен ООО «Стройинвесткомплект» (адрес места нахождения: пл. Малая Сухаревская, д. 3, ант. 1, п III, к. 5, оф. 55, Москва, 129090, ОГРН: 1197746746207, ИНН 9702012557).

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1, частью 2 статьи 18 данного Федерального закона, несёт рекламодатель. Признание конкретного лица рекламодателем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 20.12.2021 (исх № 78/36819/21) в отношении ООО «Стройинвесткомплект» возбуждено производство по делу № 078/05/18-1640/2021 по признакам нарушения требований части 1, части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № 078/05/18-1640/2021 назначено на 18.01.2022 в 10 часов 30 минут в системе видеоконференцсвязи (далее ВКС).

18.01.2022 на рассмотрение дела № 078/05/18-1640/2021 в режиме ВКС, представитель лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от ООО «Стройинвесткомплект» не явился, при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела № 078/05/18-1640/2021. Ходатайств от ООО «Стройинвесткомплект» в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

18.01.2022 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств.

Определением от 24.01.2022 исх. № 78/1687/22 срок рассмотрения дела продлен до 20 марта 2022 года. Определением от 24.01.2022 исх. № 78/1686/22 рассмотрение дела было отложено на 28.02.2022.

24.02.2022 в Санкт-Петербургское УФАС России поступили пояснения ООО «Стройинвесткомплект» вх. № 5101-ЭП/22, согласно которым Общество сообщило, что согласие абонента номера <...> на получение рекламы у него отсутствует. Также согласно пояснениям Общество прекратило противоправное поведение и просит рассмотреть дело в отсутствие законного представителя.

28.02.2022 на рассмотрение дела № 078/05/18-1640/2021 в режиме ВКС представитель лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, — ООО «Стройинвесткомплект» не принял участия в рассмотрении дела. Общество уведомлено надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела № 078/05/18-1640/2021.

На основании вышеизложенного, дело рассмотрено в отсутствие представителей ООО «Стройинвесткомплект».

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно Письму ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»: «...Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента. Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламораспространителя.

При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Так, по мнению ФАС России, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя....».

В материалах дела № 078/05/18-1640/2021 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение звонков рекламного характера, распространенных ООО «Стройинвесткомплект».

Волеизъявление абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя, а именно ООО «Стройинвесткомплект», не выражено.

Согласно письму ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозванивание).

Следовательно, такие обстоятельства рассматриваются антимонопольными органами как нарушение рекламораспространителем требований части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Исходя из аудиозаписи разговора, представленной заявителем в Санкт-Петербургское УФАС России в начале разговора содержится воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), что является нарушением части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

На основании вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама была распространена с нарушением частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Комиссия не усматривает оснований для того, чтобы выдать ООО «Стройинвесткомплект», предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе на основании следующего.

ООО «Стройинвесткомплект» сообщило (вх. № 5101-ЭП/22 от 24.02.2022), что в настоящее не занимается распространением рекламы на абонентские номера граждан.

До настоящего времени в Санкт-Петербургское УФАС России не поступали заявления, которые бы свидетельствовали о том, что ООО «Стройинвесткомплект» продолжает распространять рекламу по сетям электросвязи. В Базе решений и правовых актов нет

информации о том, что в отношении ООО «Стройинвесткомплект» возбуждены какие-либо ещё дела по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России в результате рассмотрения дела № 078/05/18-1640/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе решением от 09.03.2022 признала рекламу дилерского центра, распространенную ООО «Стройинвесткомплект» с номера <...> на личный номер заявителя <...> посредством осуществления звонка с использованием автоматического дозванивания без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1 и частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Данное решение обжаловано в суде не было.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа.

Таким образом, действия ООО «Стройинвесткомплект», выразившиеся в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, содержат событие административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт- Петербург, 18.10.2021.

Письмом (вх. № ОБ/20907/22 от 09.09.2022) законный представитель ООО «Стройинвесткомплект» вызван на 22.09.2022 года в 15 часов 30 минут для составления протокола об административном правонарушении.

22.09.2022 законный представитель ООО «Стройинвесткомплект» на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

Протокол составлен в отсутствие законного представителя ООО «Стройинвесткомплект».

Определением Управления от 23.09.2022 исх. № 78/21983/22 рассмотрение дела № 078/04/14.3-1210/2022 назначено на 04.10.2022 в 11 часов 30 минут.

04.10.2022 на рассмотрение дела № 078/04/14.3-1210/2022 законный представитель ООО «Стройинвесткомплект» не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения об административном правонарушении.

На основании изложенного дело № 078/04/14.3-1210/2022 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «Стройинвесткомплект».

В соответствии с частью 2 статьи 2.1. КоАП РФ, юридическое лицо признаётся 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.

В Санкт-Петербургском УФАС России отсутствуют сведения об обстоятельствах, свидетельствующих об отсутствии у ООО «Стройинвесткомплект» возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, а также об обстоятельствах, свидетельствующих о принятии всех зависящих от ООО «Стройинвесткомплект» мер по их соблюдению.

В соответствии с пунктом 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершённого им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-1210/2022 обстоятельств отягчающих административную ответственность ООО «Стройинвесткомплект», в том числе повторное совершение однородного административного правонарушения не обнаружено.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-1210/2022 установлены обстоятельства смягчающие административную ответственность ООО «Стройинвесткомплект».

Так, ООО «Стройинвесткомплект» добровольно прекратило противоправное поведение, которое выразилось в нарушении части 1 и части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, подлежат выяснению по делу об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-1210/2022 обстоятельств, исключающих производство не установлено.

Оснований освобождения ООО «Стройинвесткомплект» от назначения административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ не имеется.

Статья 4.1.1 КоАП РФ устанавливает порядок замены административного наказания в виде административного штрафа предупреждением 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.

По правилам части 1 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица.

Предупреждение выносится в письменной форме.

Согласно части 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.

Учитывая все обстоятельства дела, установлено, что правонарушение не нанесло вредных последствий, не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, безопасности государства, а также не причинило имущественного ущерба.

Ранее ООО «Стройинвесткомплект» к административной ответственности за нарушение Закона о рекламе не привлекалось.

Таким образом, прихожу к выводу о наличии оснований для применения к

ООО «Стройинвесткомплект» части 1 статьи 4.1.1.КоАП РФ, предусматривающей замену административного штрафа на предупреждение.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 2.1, ст. 4.1, ч.1 ст.14.3, ст. 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Назначить ООО «Стройинвесткомплект» (адрес места нахождения: 129090, Москва, пл. Малая Сухаревская, д. 3, ант. 1, п III, к. 5, оф. 55, ОГРН 1197746746207, ИНН 9702012557) административное наказание в виде предупреждения за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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 надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ постановление о назначении административного наказания в виде предупреждения исполняется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, путем вручения или направления копии постановления в соответствии со статьями 29.11 цитируемого Кодекса.