ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об административном правонарушении

051/04/14.3-867/2019

28 января 2020 года г. Мурманск

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Попова Ирина Николаевна, действующая на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), пункта 7 части 2 статьи 33 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ (далее Закон о рекламе), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 08-05-19/05 возбужденного в отношении ООО «Ситилинк» (ИНН 1001137458, ОГРН 1021000533245 от 26.04.2002, юр. адрес: Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Чапаева, д.44),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области поступило заявление гражданина <...> по факту распространения 21.08.2019 в г. Апатиты в эфире радиоканала Имандра (105,7 Fm) рекламного ролика:

«Прослушайте информационное сообщение. Жители Апатитов продолжают подключать домашнее телевидение «Ситилинк», потому что это выгодно. Домашнее телевидение Ситилинк - это 100 каналов за 147 рублей. Уточняйте условия по телефону: <...>».

Заявитель, услышав рекламу, обратился по указанному в рекламе номеру телефона и выяснил, что услугу выгодного подключения домашнего цифрового телевидения предлагает компания «Ситилинк». На просьбу пояснить полные условия данного предложения оператор сообщил, что подключение к цифровому телевидению осуществляется посредством интернета и тариф составляет 147 рублей за 100 каналов.

На вопрос: «Требуются ли дополнительные расходы?», специалист компании пояснил, что необходимо приобрести приставку стоимостью 2900 рублей или взять в аренду за 50 рублей в месяц, при этом уведомил, что приставка потребуется на каждый телевизор, если это не телевизор нового поколения «Смарт-телевизор».

По мнению заявителя, реклама ООО «Ситилинк» недостоверная, так как содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости услуги и условиях приобретения услуги по цене, указанной в рекламном аудио ролике, что вводит в заблуждение потребителей рекламы и не оправдывает их ожидание.

В соответствии со статьей 3 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе)

реклама - это 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;

ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства

Российской Федерации.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) конечному потребителю.

В силу пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Размещённая в виде аудио ролика информация: «*Прослушайте информационное сообщение. Жители Апатитов продолжают подключать домашнее телевидение «Ситилинк, потому что это выгодно. Домашнее телевидение Ситилинк - это 100 каналов за 147 рублей. Уточняйте условия по телефону: <...>*», является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц; направлена на привлечение внимания к компании «Ситилинк» и её услуге «домашнее телевидение», призвана формировать и поддерживать интерес к IPTV услуге компании и привлекательному предложению 100 каналов за 147 рублей.

Объектами рекламирования являются:

- компания «Ситилинк»;

- IPTV услуга «домашнее телевидение»;

- предложение 100 каналов за 147 рублей в месяц.

Реклама не содержит существенную информацию о дополнительных расходах, связанных с приобретением приставки для приема «домашнего телевидения», без которой невозможен просмотр программ, и стоимость, которой влияет на ежемесячные платежи и расходы в целом за услугу домашнего телевидения ООО «Ситилинк».

Не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы (часть 7 статьи 5 Закона о рекламе).

Следует учитывать, что реклама направлена на неопределенный круг лиц, среди которых имеются граждане, не обладающие телевизорами нового поколения.

Именно по этой причине заявитель <...> обратился в антимонопольный орган за восстановление своих прав, как потребитель спорной рекламы.

Согласно материалам дела, для получения услуги «*домашнее телевидение «Ситилинк»,* требуется установить приставку, для приема интерактивного телевидения, при наличии у клиента телевизора старого образца.

Представленные заявителем доводы позволяют убедиться в том, что стоимость услуги «домашнее телевидение от Ситилинк», с учетом приобретаемой приставки, будет дороже заявленной в рекламе, кроме того в рекламе не поясняется, что под услугой «домашнее телевидение Ситилинк» подразумевается IPTV услуга компании.

В силу пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения

товара.

Учитывая пункт 24 Постановления Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» доводы представителя несостоятельны о том, что всю интересующую информацию потребители могут узнать по указанному в рекламе телефону самостоятельно.

Наличие в рекламе информации о возможности получения (уточнения) сведений об условиях оказания соответствующих услуг у сотрудников организации, предоставляющей такие услуги, или иных консультантов, обладающих необходимыми сведениями об условиях оказания данных услуг, не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности опубликования в рекламе условий оказания банковских, страховых и иных финансовых услуг, влияющих на их стоимость, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Реклама должна быть доведена в полном объеме, чтобы каждый из круга неопределенных лиц мог воспринимать существенную информацию наравне с иными привлекательными для потребителей сведениями.

Существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированная у потребителя такой рекламы.

Заявитель акцентировал внимание на том, что рассматриваемая реклама компании «Ситилинк» ввела его в заблуждение, и не оправдала ожиданий в результате обращения в компанию.

При анализе рекламы, антимонопольный орган оценивал в совокупности все элементы звукового воздействия рекламы на потребителя, учитывало их первое впечатление от рекламы и исходило из понятия рекламы, которая предназначается для распространения среди неопределенного круга лиц, в связи с чем, вся информация, включая обязательные к указанию сведения, должны быть доступны для потребителей при ознакомлении с рекламой без специальных усилий и применения специальных средств.

В связи с этим приняты во внимание пункт 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" (далее - постановление Пленума ВАС РФ N 58) в корреспонденции с частью 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее - Закон о рекламе, Закон N 38-ФЗ).

Учитывая Постановление Пленума ВАС РФ N 58, рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом "О рекламе" к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг. Оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Требуется непосредственно в рекламе привести отсутствующую часть существенной информации о товаре/услуге, условиях приобретения или использования, если приведенные в рекламе сведения, ввиду их недостаточности, порождают заблуждение потребителей рекламы.

ООО Ситилинк» заключило с ООО «Циркон» с договор б/н от 02.11.2015 на размещение рекламного ролика в эфире радиостанций: «Радио Имандра», «Русское Радио Апатиты», «Радио Рекорд» «Авторадио Апатиты», «Европа Плюс Апатиты».

Антимонопольным органом, рассматриваемая реклама: *«Прослушайте информационное сообщение. Жители Апатитов продолжают подключать домашнее телевидение «Ситилинк»,*

потому что это выгодно. Домашнее телевидение Ситилинк - это 100 каналов за 147 рублей. Уточняйте условия по телефону: 707-105» признана недостоверной и ненадлежащей, нарушающей требования пункта 4 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за названное нарушение несет рекламодатель.

Согласно пункту 6 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

ООО «Ситилинк» определило содержание, объекты рекламы и изготовило рекламный аудио ролик самостоятельно.

Ответственность за нарушение пункт 4 части 3 стать 5 и части 7 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ несет рекламодатель – ООО «Ситилинк» (ИНН 1001137458, ОГРН 1021000533245 от 26.04.2002, юр. адрес: Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Чапаева, д.44).

ООО «Ситилинк» (ИНН 1001137458, ОГРН 1021000533245 от 26.04.2002 осуществляет деятельность в области связи на базе проводных технологий (61.10).

В телекоммуникационные услуги включаются: передача звуковой информации, изображений и других информационных потоков через системы кабельной, радиотрансляционной, релейной или спутниковой связи, включая телефонную, телеграфную связь и телекс, услуги по аренде линий связи, сетей передачи звука, изображения и данных. К данному виду услуг относятся услуги организаций, предоставляющих доступ в сеть Интернет.

Согласно приложению № 8/19 к Договору от 01.08.2019, медиаплнам и Акту №203 от 31.08.2019, рекламный ролик: «*Прослушайте информационное сообщение. Жители Апатитов продолжают подключать домашнее телевидение «Ситилинк, потому что это выгодно. Домашнее телевидение Ситилинк - это 100 каналов за 147 рублей. Уточняйте условия по телефону: 707-105»,* размещался на перечисленных радиоканалах с 01 августа по 31 августа 2019.

Из паспорта аудио ролика следует, что заказчиком рекламы является ООО «Ситилинк», при этом изготовителем аудио ролика является коммерческий директор компании заказчика.

Представленные ООО «Циркон» и ООО «Ситилинк» рекламные аудио ролики идентичны и соответствуют аудио ролику, вышедшему в эфир.

Директор ООО «Циркон» <...>, подтвердил размещение готового рекламного аудио ролика ООО «Ситилинк» в эфире радиоканалов Общества, представив медиаплан выхода рекламы ООО «Ситилинк», счет на оплату услуг и акт сдачи-приемки выполненных работ № 203 от 31.08.2019 и пояснил, что договор б/ н на оказание услуг от 02.11.2015 г. пролонгируется и дополнительными приложениями определяется наименование услуг, сроки и стоимость.

В письменном пояснении от 30.12.2019 (вх . № 6445Э) директор ООО «Ситилинк» <...> утверждает, что позвонив по телефону, граждане смогут получить полную информацию об услуге.

ООО «Ситилинк» не признает нарушение, считает, что Общество полностью довело информацию до потребителя о стоимости тарифа пакет «Популярный», а устройство DVB-T2 требуется не только для просмотра домашнего телевидения «Ситилинк» на телевизорах старого образца, но и просмотра эфирного цифрового телевидения на таких телевизорах.

Вместе с тем Общество просит учесть, что является субъектом среднего предпринимательства и просит назначить минимально возможное наказание.

Лицо, совершившее противоправные действия (Субъект административного правонарушения) общество с ограниченной ответственностью «Ситилинк» (ИНН 1001137458, ОГРН 1021000533245 от 26.04.2002).

Место совершения административного правонарушения - место распространения рекламы: радиопрограмма Имандра (105,7 Fm).

Время совершения административного правонарушения: дата распространения рекламы - 21.08.2019г.

Объект данного административного правонарушения: общественные отношения, возникающие в связи необходимостью соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

Санкцией за данное административное правонарушение является наложение административного штрафа на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Общество обязано знать законодательство Российской Федерации, использовать в деятельности и не допускать распространение ненадлежащей рекламы.

В данном случае, ООО «Ситилинк» имело возможность проверить содержание рекламы на соответствие действующему законодательству и не допустить нарушение.

Следует отметить, что Общество не признало нарушение, не раскаялось.

Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного в сети Интернет https://rmsp.nalog.ru/search.html, общество с ограниченной ответственностью «Ситилинк» (ИНН 1001137458, ОГРН 1021000533245 от 26.04.2002) является субъектом среднего предпринимательства.

Должностное лицо при вынесении постановления, учло ранее представленные лицом документы по существу дела, письменные объяснения и удовлетворило ходатайство о рассмотрении дела № 051/04/14.3-867/2019 без участия представителя Общества.

В соответствии с частью 1 статьи 3.4 КоАП предупреждением является мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица.

По части 2 статьи 3.4 КоАП 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 части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ лицам, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а <u>также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления</u>

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.

Основополагающим условием для применения указанной нормы КоАП РФ является то обстоятельство, что административное правонарушение совершено впервые, то есть преференция, предусмотренная ст. 4.1.1 КоАП РФ, является исключительной.

Однако, при рассмотрении вопроса о возможности замены административного штрафа на предупреждение должны учитываться совершенные ранее иные административные правонарушения.

При этом условий, в соответствии с которыми оценка возможности применения предупреждения по последующему правонарушению зависит от наличия (вступления в силу) постановления о привлечении к административной ответственности по предшествующему правонарушению на момент совершения последующего правонарушения, ст. 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ не предусматривают.

Материалы дела содержат вступившее в силу 16.03.2019 постановление Мурманского УФАС России от 26 февраля 2019 года о вынесении предупреждения по делу № 08-05-19/05 в отношении общества с ограниченной ответственностью ООО «Ситилинк» (ИНН 1001137458, ОГРН 1021000533245 от 26.04.2002, юр. адрес: Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Чапаева, д.44) по аналогичному нарушению.

Наличие предшествующего правонарушения в настоящем деле доказывается постановлением № 08-05-19/05 от 26.02.2019, которым общество уже было привлечено к административной ответственности по части 1 ст. 14.3 КоАП РФ за нарушение требований пункта 1 части 2 и пункта 4 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ и почтовым отчетом, подтверждающим получение Постановления № 08-05-19/05 06.03.2019 в 17:54.

Следовательно, административное правонарушение, совершенное обществом, не является впервые совершенным административным правонарушением и годовой срок административного правонарушения не истек.

При решении вопроса о квалификации действий лица необходимо руководствоваться определением повторности, которое дано в п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ.

Согласно указанной норме повторное совершение административного правонарушения - это совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со ст. 4.6 КоАП РФ.

В силу ст. 4.6 КоАП РФ лицо считается подвергнутым административному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания и до истечения одного года со дня исполнения данного постановления.

При применении указанной нормы следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей особенной части КоАП РФ.

С учётом приведённых обстоятельств, должностное лицо считает не возможным, применение часть 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ в отношении ООО «Ситилинк», т.е. заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение в виду того, что нарушение требования части 1 статьи 14.3 КоАП РФ совершено повторно в течение года.

При назначении административного наказания должностным лицом учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие отягчающих и смягчающих ответственность обстоятельств.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.2, 4.3, 4.6, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ

1. Признать виновным ООО «Ситилинк» (ИНН 1001137458, ОГРН 1021000533245 от 26.04.2002, юр. адрес: Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Чапаева, д.44) в совершении нарушения требований пункта 4 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ.

2. В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ наложить на общество с ограниченной ответственностью ООО «Ситилинк» (ИНН 1001137458, ОГРН 1021000533245 от 26.04.2002, юр. адрес: Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Чапаева, д.44) штраф в размере 110 000 (ста десяти тысяч) рублей.

Сумму штрафа надлежит уплатить в соответствующий бюджет:

Получатель УФК по Мурманской области (Мурманское УФАС России л/с 04491195250) ИНН/КПП 5191501854/519001001.

Расчетный счет 40101810040300017001 в ОТДЕЛЕНИЕ МУРМАНСК Г.МУРМАНСК БИК 044705001.

Код платежа 161 1 16 01141 01 0003 140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе».

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 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 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 подаётся в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Заместитель руководителя управления Попова И.Н.