

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 17-03-14.3-02/249

об административном правонарушении

09 июня 2017
Волгоград

г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы Волгоградской области Никуйко Ирина Борисовна, рассмотрев протокол и материалы дела № 17-03-14.3-02/249 об административном правонарушении, возбужденного по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ) в отношении ООО «Фаворит Сервис» (ОГРН 1153443012194, ИНН /КПП 3444252573/344401001, дата регистрации 06.05.2015, адрес: 400012, г. Волгоград, ул. Рокоссовского, д. 62, оф. 15-22) в связи с распространением посредством телефонных звонков 20.10.2016 в 14 ч 05 мин и 25.10.2016 в 11 ч 06 мин на телефонный номер <...> ... рекламы с нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

законный представитель ООО «Фаворит Сервис» на рассмотрение дела не явился; заявлений, ходатайств, объяснений не поступило; о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛ:

28 апреля 2017 года заместителем начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы в отношении ООО «Фаворит Сервис» (ОГРН 1153443012194, ИНН /КПП 3444252573/344401001, дата регистрации 06.05.2015, адрес: 400012, г. Волгоград, ул. Рокоссовского, д. 62, оф. 15-22) составлен протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Определением от 28.04.2017 рассмотрение дела № 17-03-14.3-02/ 249 было назначено на 12.05.2017 на 09 ч 00 мин.

В связи с невозможностью рассмотрения дела в отсутствие представителя и/или защитника ООО «Фаворит Сервис», в целях всестороннего, полного и объективного рассмотрения дела об административном правонарушении,

должностное лицо, рассматривающее дело, пришло к выводу о необходимости отложить рассмотрение дела № 17-03-14.3-02/249 на 09.06.2017 на 09 ч 00 мин, о чём 12.05.2017 было вынесено соответствующее определение.

Определением от 12.05.2017 также был продлён на один месяц - до 13.06.2017 срок рассмотрения дела об административном правонарушении № 17-03-14.3-02/249.

При рассмотрении материалов административного дела № 17-03-14.3-02/249 должностным лицом было установлено следующее.

25 октября 2016г. в адрес Волгоградского УФАС России поступило заявление гражданина (вх. № 9813эл.)

В поступившем обращении указывается, что на мобильный телефон гражданина (8919797.. ..) поступают звонки от представителей компании «Служба современного сервиса и ремонта» с рекламными предложениями с номера +78442436454. Гражданин указал, что с данной компанией не имел никаких отношений, согласия на получения рекламной информации не давал. Кроме того, в разговоре с представителями данной компании гражданин неоднократно просил удалить свой номер телефона из базы данных и больше не звонить, однако звонки продолжились.

К заявлению приложены записи двух телефонных переговоров от 20.10.2016 в 14 ч 05 мин и 25.10.2016 в 11 ч 06 мин, содержащих рекламу услуг сервисного обслуживания пластиковых окон компании «Служба современного сервиса и ремонта»:

1). Девушка (далее в диалоге - Д): «Здравствуйте, меня зовут Анна. Я звоню Вам из Службы современного сервиса и ремонта. Мы сейчас в городе Волжском проводим бесплатное сервисное обслуживание пластиковых окон. У Вас установлены окна?»

Заявитель (далее в диалоге - З): «Еще раз, какая у вас компания, как называется?»

Д: «СССР – Служба современного сервиса и ремонта.»

З: «Как Вас зовут?»

Д: «Меня как зовут?»

З: «Да.»

Д: «Анна меня зовут.»

З: «Анна. А скажите. Анна, а у Вас звонки записываются, разговоры, нет?»

Д: «Что, простите?»

З: «У Вас звонки записываются с Вашей стороны?»

Д: «Почему вы спрашиваете?»

З: «Ну, простой вопрос. Мне важно знать.»

Д: «Ну, зачем я буду... давайте...»

З: «Слушайте, Анна. С моей стороны звонки записываются. Я прошу удалить мой номер из ваших баз данных и больше мне не звонить.»

Д: «Хорошо, я Вас поняла. Всего доброго!»

2). З: «Алло!»

Д: «Алло! Вас не слышно. Алло! Здравствуйте!»

З: «Здравствуйте.»

Д: «Меня зовут Татьяна. Я из Службы современного сервиса и ремонта. Сейчас по Вашему городу наша компания проводит постановку на сервисное обслуживание Ваших пластиковых окон. Скажите, у вас же установлены пластиковые окна, правильно?»

З: «Как Вас зовут, ещё раз?»

Д: «Меня зовут Татьяна.»

З: «Я уже Вашей коллеге говорил, чтобы мне больше не звонили.»

Д: «Угу!»

З: «А Вы звоните. Соответственно, я подаю соответствующую жалобу в органы.»

Д: «Хорошо. Я Вас поняла. До свидания.»

В подтверждение фактов телефонных звонков физическим лицом была представлена детализация предоставленных услуг ООО «Т2 Мобайл» по телефону 8919797... за октябрь 2016 года (письмо от 11.11.2016 вх. № 10371).

Под коммерческим обозначением «Служба современного сервиса и ремонта» («СССР») в г. Волгограде и г. Волжском работает ООО «Фаворит Сервис». Согласно сведениям из ЕГРЮЛ ООО «Фаворит Сервис» (ОГРН 1153443012194) имеет место нахождения в г. Волгограде, ул. Рокоссовского, д. 62, оф. 15-22. В числе видов деятельности организации: производство строительно-монтажных работ, производство стекольных работ, работы

столярные и плотничные.

Согласно ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация, которая доводилась до сведения гражданина посредством телефонных звонков на мобильный телефон 20.10.2016 и 25.10.2016, является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы:

- распространена в г. Волжский Волгоградской области посредством телефонных звонков на мобильный номер заявителя.

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (компания «Служба современного сервиса и ремонта» и оказываемые ею услуги, акция по диагностике пластиковых окон), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Как указал гражданин, представители компании «СССР» доводили до его сведения, что в г. Волжский проводится акция по бесплатной диагностике пластиковых окон с целью предложить данную услугу (см. письмо вх. № 11151 от 05.12.2016),

- адресована неопределенному кругу лиц. Распространённая информация неперсонифицирована, при этом невозможно определить заранее, какие конкретно лица будут выступать в качестве получателя данной информации.

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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

Заявитель в письме вх. № 11151 от 05.12.2016 указал, что звонки с рекламой от компании «СССР» поступали ему и ранее указанных в заявлении дат, в частности 12.08.2016 в 10 ч 44 мин.

В соответствии с п.п. 5-7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в

готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

В рассматриваемом случае в качестве рекламораспространителя и рекламодача выступило ООО «Фаворит-Сервис».

Рекламораспространителем в рамках рассмотрения дела № 16-03-18-02/735, возбужденного в отношении ООО «Фаворит Сервис» по результатам рассмотрения заявления вх. № 9813эл. от 25.10.2016, не было представлено доказательств предварительного согласия абонента, которому принадлежит номер телефона 8 917 797 ..., на получение рекламы. Кроме того, после отказа 20.10.2016 указанного абонента от получения рекламы от компании «СССР», распространение рекламы от компании «СССР» на номер телефона 8 917 797 ... не было прекращено.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с п. 7 ст. 38 Закона о рекламе рекламораспространитель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Закона о рекламе.

Рассматриваемая реклама компании «Служба современного сервиса и ремонта», распространенная посредством телефонных звонков 20.10.2016 в 14 ч 05 мин и 25.10.2016 в 11 ч 06 мин на телефонный номер <...> ..., является ненадлежащей, нарушающей ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

На основании решения Комиссии Волгоградского УФАС России по делу № 16-03-18-02/735 ООО «Фаворит Сервис» было выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Предписание по делу № 16-03-18-02/735 было исполнено, о чём Волгоградское УФАС России было уведомлено письмом вх. № 333 от 16.01.2017.

Нарушение рекламодачами, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе в силу ч. 4 ст. 38 Закона о рекламе влечёт за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [ч.ч. 2 - 6](#) ст. КоАП РФ, [ч. 4 ст. 14.3.1](#), [ст. ст. 14.37](#), [14.38](#), [19.31](#) КоАП РФ, влечёт 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 (ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ).

Для составления протокола в адрес ООО «Фаворит Сервис» направлено уведомление о составлении протокола (исх. № 02-17/1783 от 28.03.2017).

На составление протокола представитель Общества не явился, заявлений, ходатайств, объяснений от юридического лица не поступило.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями [раздела II](#) КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

У ООО «Фаворит Сервис» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению

В действиях ООО «Фаворит Сервис» содержится состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, - нарушение рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 ст. 14.3 КоАП РФ, ст. ст. 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ.

Объектом правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы с нарушением требования законодательства о рекламе, а именно ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям пренебрежительным отношением лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям, предусмотренным Законом о

рекламе, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ предусматривает наступление административной ответственности вне зависимости от наличия/отсутствия отрицательных последствий распространения ненадлежащей рекламы.

Как указано в п. 19.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 4.3. КоАП РФ повторное совершение однородного административного правонарушения - совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

Должностное лицо, рассматривающее дело, не располагает данными о том, что ранее ООО «Фаворит Сервис» привлекалось к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Изменения в КоАП РФ, связанные с поддержкой субъектов малого и среднего предпринимательства, вступили в силу с 04.07.2016.

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 КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст.4.1.1 КоАП РФ (ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ).

Предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Статья 4.1.1 КоАП РФ применяется при выявлении нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе, в т.ч. ст.14.3 КоАП РФ при наличии обстоятельств, установленных ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ в совокупности с положениями ч. 2 ст. 3.4. КоАП РФ.

Ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ установлено, что 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.

Таким образом, должностным лицом при рассмотрении дела установлены обстоятельства, предусмотренные частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ (правонарушение совершено впервые, угрозы вреда жизни и здоровью людей, имущественного ущерба нет).

На основании статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее - ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ») 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.

Согласно реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенному на сайте Федеральной налоговой службы <https://mrsp.nalog.ru/search.html>, ООО «Фаворит Сервис» является микропредприятием.

Должностное лицо, рассматривающее дело, в данном случае усматривает основания для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ и для замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 24.5, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Фаворит Сервис» (ОГРН 1153443012194, ИНН /КПП 3444252573/344401001, дата регистрации 06.05.2015, адрес: 400012, г. Волгоград, ул. Рокоссовского, д. 62, оф. 15-22) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. На основании ст. 4.1.1 КоАП РФ заменить ООО «Фаворит Сервис» (ОГРН

1153443012194, ИНН /КПП 3444252573/344401001, дата регистрации 06.05.2015, адрес: 400012, г. Волгоград, ул. Рокоссовского, д. 62, оф. 15-22) административный штраф, предусмотренный ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, на предупреждение.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела. Постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

На основании статьи 30.3 КоАП жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1. КоАП 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.