

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 024/04/14.3-2774/2022 об административном правонарушении

02 ноября 2022 года

г. Красноярск

Резолютивная часть постановления оглашена 31.10.2022.

В полном объеме постановление изготовлено 02.11.2022.

Заместитель руководителя Красноярского УФАС России, рассмотрев материалы дела № 024/04/14.3-2774/2022 об административном правонарушении, предусмотренном части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ), возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Маримед» (ИНН: 9705152760, ОГРН: 1217700073425, юридический адрес: 119017, город Москва, ул Малая Ордынка, д. 3, помещ. III ком. 1) (далее – ООО «Маримед»),

в отсутствие представителя ООО «Маримед»,

УСТАНОВИЛ:

Событие административного правонарушения: нарушение законодательства о рекламе (части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О

рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Время и место совершения административного правонарушения: 22.03.2022 в 20:44, Красноярский край, г. Красноярск.

В рамках имеющихся полномочий, Красноярским УФАС России было рассмотрено дело № 024/05/18-1595/2022 в отношении ООО «Маримед» по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» (далее – Дело).

В результате рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России приняла решение о передаче материалов Дела должностному лицу Красноярского УФАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях, которым было возбуждено дело об административном правонарушении.

Исходя из представленных материалов, должностным лицом Красноярского УФАС России, заместителем руководителя Красноярского УФАС России установлено следующее.

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение Д (далее – Заявитель) (вх. № 7199 от 21.04.2022) по факту получения на используемый им абонентский номер +7-915-230-20-20 рекламной информации в виде телефонных звонков с предложением услуг кредитной организации (от абонентского номера +7-905-270-04-91 звонок поступил 22.03.2022 в 20:44, от абонентского номера +7-905-278-38-57 звонок поступил 23.03.2022 в 14:51, от абонентского номера +7-964-348-03-68 звонок поступил 25.03.2022 в 14:42) (далее – Реклама).

Указанные действия были совершены без получения предварительного согласия от Заявителя, использующего абонентский номер +7-915-230-20-20, на получение рекламы, чем нарушили, по мнению Заявителя, требования Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «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.

Рассматриваемая Реклама содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования. Исходя из содержания, рассматриваемая Реклама является рекламой финансовых услуг.

Согласно части 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 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.

Красноярское УФАС России направило запрос в адрес ПАО «ВЫМПЕЛКОМ» о представлении сведений о владельцах абонентских номеров +7-905-270-04-91, +7-905-278-38-57, +7-964-348-03-68, с которых на абонентский номер Заявителя +7-915-230-20-20 поступила рассматриваемая Реклама.

В адрес Красноярского УФАС России от ПАО «ВЫМПЕЛКОМ» поступили сведения о владельцах абонентских номеров 7-905-270-04-91, +7-905-278-38-57, +7-964-348-03-68. Согласно представленной информации следует, что вышеуказанные абонентские номера, с которых были совершены рекламные звонки на абонентский номер Заявителя +7-915-230-20-20 принадлежат обществу с ограниченной ответственностью «Маримед» (ИНН: 9705152760, ОГРН: 1217700073425, юридический адрес: 119017, город Москва, ул. Малая Ордынка, д. 3, помещ. III ком. 1) (далее – ООО «Маримед») на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 822111197 от 23.11.2021, заключенного между ПАО «ВЫМПЕЛКОМ» и ООО «Маримед».

На основании изложенного Красноярское УФАС России установило, что Реклама содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем Рекламы является ООО «Маримед».

В соответствии с пунктом 3 раздела 2 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила) дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, за исключением случаев, указанных в пунктах 4, 5 и 7 Правил.

На основании пункта 7 раздела 2 Правил, Федеральная антимонопольная служба вправе поручить своему территориальному органу возбудить и (или) рассмотреть возбужденное дело по ходатайству своего территориального органа или по собственной инициативе независимо от места нахождения (места жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, или места распространения рекламы.

В адрес Красноярского УФАС России из ФАС России поступили рассматриваемые заявления и приложенные к нему материалы.

Таким образом, учитывая, что заявление было передано из ФАС России, Управление Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю обладает полномочиями для возбуждения и рассмотрения дела в отношении ООО «Маримед».

По данному факту Красноярским УФАС России в отношении ООО «Маримед» 21.06.2022 было возбуждено дело № 024/05/18-1595/2022 по признакам нарушения требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» (далее – Дело).

Определение о возбуждении Дела (от 21.07.2022) было направлено в адрес ООО «Маримед» заказным письмом и вручено 28.06.2022. В назначенное время представитель ООО «Маримед» на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением о возбуждении Дела документы и сведения не представлены.

Заседание Комиссии Красноярского УФАС России по рассмотрению дела № 024/05/18-1595/2022 было назначено на 18.07.2022 в 16:00 часов (время местное) по адресу: г. Красноярск, пр. Мира, 81 «Д», каб. 20.

В ходе рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России приняла решение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения (от 20.07.2022) было направлено в адрес ООО «Маримед» заказным письмом и вручено 15.08.2022. В назначенное время представитель ООО «Маримед» на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением о возбуждении Дела документы и сведения представлены не в полном объеме.

Заседание Комиссии Красноярского УФАС России по рассмотрению дела № 024/05/18-1595/2022 было назначено на 31.08.2022 в 15:30 часов (время местное) по адресу: г. Красноярск, пр. Мира, 81 «Д», каб. 20.

Согласно пояснений ООО «Маримед» (вх. № 15509 от 30.08.2022) следует, что распространение рекламы медицинских услуг по сетям электросвязи абоненту с номером +7-915-230-20-20 прекращено, указанный номер исключен из базы клиентов Общества. Звонок совершен по вине главного менеджера Общества Быковской Д.И. В свою очередь сотрудник привлечен к дисциплинарной ответственности с вынесением строгого выговора.

По итогам рассмотрения Дела, Комиссия Красноярского УФАС России приняла решение № 024/05/18-1595/2022 от 31.08.2022:

1. Признать ненадлежащей Рекламу, распространенную ООО «Маримед», поскольку она нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Красноярского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП

РФ.

Письмом Красноярского УФАС России от 13.09.2022 законному представителю ООО «Маримед» было предложено явиться 17 октября 2022 года в 12 часов 20 минут в Красноярское УФАС России для составления протокола об административном правонарушении.

Вызов на составление протокола от 13.09.2022 был направлен в адрес ООО «Маримед» заказным письмом и вручен 21.09.2022 (почтовый идентификатор: 80093976204080).

В назначенное время законный представитель ООО «Маримед» на составление протокола не явился, протокол составлен в отсутствие законного представителя ООО «Маримед».

Копия протокола № 024/04/14.3-2774/2022 об административном правонарушении и определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 17 октября 2022 года были направлены в адрес ООО «Маримед» заказным письмом и вручены 25.10.2022 (почтовый идентификатор: 80097177114827).

Объектом административного правонарушения, состав которого предусмотрен частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, являются отношения в сфере получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

Объективная сторона правонарушения заключается в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, совершенного ООО «Маримед», выражается в распространении рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента, нарушающего требования законодательства о рекламе.

Субъектом данного правонарушения является юридическое лицо – ООО «Маримед».

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ установлены формы вины в виде умысла и неосторожности. В результате изучения материалов дела заместитель руководителя Красноярского УФАС России А.А. Овчар не установил, что указанное нарушение было совершено умышленно. Таким образом, не усмотрев иного, заместитель руководителя управления установил, что учитывая характер совершенного административного правонарушения, в действиях ООО «Маримед» усматривается форма вины в виде неосторожности.

Следовательно, субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, совершенного ООО «Маримед», также характеризуется неосторожностью.

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 2-5 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.

В силу статьи 2.4. КоАП РФ совершившие административное правонарушение индивидуальные предприниматели несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Из материалов дела следует, что в рассматриваемом случае распространение вышеназванной ненадлежащей рекламы было допущено ООО «Маримед» признается 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.

Анализ имеющихся в деле материалов позволяет сделать вывод о том, что ООО «Маримед» имело возможность для исполнения требований, предусмотренных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», при этом объективные обстоятельства, делающие невозможным выполнение указанных требований, отсутствовали.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитывается характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьи 4.2. КоАП РФ не установлено.

В соответствии со статьей 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, имущественного и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие, административную ответственность. В ходе рассмотрения Дела заместителем руководителя Красноярского УФАС России А.А. Овчаром не было установлено обстоятельств, отягчающих административную ответственность либо обстоятельств, смягчающих административную ответственность.

В соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ 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.

В соответствии с частью 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.

В ходе рассмотрения дела № 024/04/14.3-2774/2022 заместителем руководителя Красноярского УФАС России А.А. Овчаром было установлено то обстоятельство, что ООО «Маримед» совершило административное правонарушение предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ впервые.

На основании изложенного, при отсутствии обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела об административном правонарушении (ст. 29.2 КоАП РФ), а также обстоятельств, при которых производство по делу подлежит прекращению (ст. 28.9 КоАП РФ), установив факт нарушения законодательства о рекламе, руководствуясь статьями 4.1.1, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Маримед» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде предупреждения.

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

Согласно статье 31.1 Кодекса Российской Федерации 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.

