

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения

г. Омск
№

Дело

16 октября 2019 года
777/2019

055/04/14.3-

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 02 октября 2019 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Коннект» (далее - ООО «Коннект», Общество) <...>,

в отсутствие генерального директора ООО «Коннект» <...> (ходатайство от 04.10.2019 вх. № 9966)

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 06 августа 2019 года по делу № 055/05/5-476/2019 реклама ООО «Коннект»: *«Неважно, какой у вас провайдер. Мы найдем интернет и ТВ дешевле. Звони! 8 800 4441142 ООО «КОННЕКТ» ИНН/КПП 5528030605 /552801001, ОГРН 1155543006772 от 26.02.2015 Юр. адрес: 644501, г. Омская область, Омский район, п. Новоомский, ул. Молодежная, д. 59»*, распространенная в апреле 2019 года на рекламных конструкциях (№ - 127-16 по ул. Конева, № 1078-16 – напротив дома № 49 по ул. Фрунзе) в городе Омске, а также в здании кинотеатра «Маяковский» по адресу ул. Красный путь, д. 4, была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 4 части 3 статьи 5 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.

Дело об административном правонарушении № 055/04/14.3-777/2019 было возбуждено протоколом от 02 октября 2019 года.

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 поступило заявление ПАО «Ростелеком» по факту распространения на рекламных конструкциях (№ 127-16 по ул. Конева, № 1078-16 – напротив дома № 49 по ул. Фрунзе) в городе Омске, а также в здании кинотеатра «Маяковский» по адресу ул. Красный путь, д. 4, рекламы следующего содержания:

«Неважно, какой у вас провайдер. Мы найдем интернет и ТВ дешевле. Звони! 8 800 4441142 ООО «КОННЕКТ» ИНН/КПП 5528030605 /552801001, ОГРН 1155543006772 от 26.02.2015 Юр. адрес: 644501, г. Омская область, Омский район, п. Новоомский, ул. Молодежная, д. 59».

В частности, в обращении заявителя указано, что: «...При обращении в ООО «Коннект» по номеру телефона 8 800 444 11 42 потребителю предлагается подключение услуг связи оператора ООО «Омские кабельные сети» как наиболее выгодной к подключению без проведения полного сравнения подключаемых услуг. Также потребителю предлагается оставить заявку на подключение услуг ООО «ОКС» непосредственно в ходе телефонного разговора...

...В случае выбора потребителем иного оператора сотрудником ООО «Коннект» заявка на подключение услуг иных операторов не принимается, предлагается обратиться непосредственно в выбранную (иную) компанию самостоятельно».

Фактически, под видом представления услуг по подбору наиболее выгодных тарифов на услуги связи (интернет, интерактивное телевидение) обращающимся предлагаются исключительно услуги связи ООО «Омские кабельные сети»...

Данные обстоятельства свидетельствуют о наличии в действиях ООО «Коннект» и ООО «ОКС», как рекламодателя, признаков недобросовестной и недостоверной рекламы, поскольку сведения не соответствуют фактическим обстоятельствам и касаются деятельности конкурентов.

Более того, данная реклама, как способ продвижения услуг связи ООО «Омские кабельные сети», вводит потребителя рекламы в заблуждение, формируя искаженную реальность, основанную на неполном сравнении услуг связи иных операторов (конкурентов) и направлена на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности...».

На запрос Омского УФАС России общество с ограниченной ответственностью «Рекламное агентство Медиа-холдинг «Слово» (далее - ООО «РА Медиа-холдинг «Слово») в ответе от 13.06.2019 б/н указало, что: «...Изображение следующего содержания: «Неважно, какой у вас провайдер. Мы найдем интернет и ТВ дешевле. Звони!» было размещено... ООО «РА МЕДИА-ХОЛДИНГ «СЛОВО» (далее - «Рекламораспространитель») по заказу ООО «Коннект» (далее - «Рекламодатель») на основании договора № 1296-Н от 31.03.2019, заключенного между сторонами.

Образец, указанного выше рекламного изображения, был предоставлен Рекламодателем и не корректировался Рекламораспространителем, что отражено сторонами в пунктах 2.12 и 2.13 приложения № 1 к договору № 1296-Н от 31.03.2019.

...демонстрация изображения была прекращена 30.04.2019 в связи с истечением срока демонстрации, предусмотренного приложением № 2 к договору № 1296-Н от 31.03.2019».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

На основании части 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть

добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 4 части 3 статьи 5 Федерального 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.

01.08.2019 ООО «Коннект» представлены пояснения (вх. № 7819), в которых Общество дословно указало: «...В апреле 2019 года ООО «Коннект» направило коммерческие предложения о продвижении Услуг в адрес следующих компаний: ПАО «Ростелеком», АО «Эр Телеком холдинг», ООО «Лига - телеком», ООО «ОКС», ООО «БОТ - Телеком», ЗАО «Смартком», ООО «С - Телеком», ОАО «Вымпелком», АО «ТТК». Свое согласие на заключение договора выразили лишь Общество с ограниченной ответственностью «Омские кабельные сети» и Общество с ограниченной ответственностью «БСТ - Телеком».

Впоследствии, агентские договоры были заключены: 01 апреля 2019 года между ООО «Коннект» и Обществом с ограниченной ответственностью «Омские кабельные сети»; 05 апреля 2019 года между ООО «Коннект» и Обществом с ограниченной ответственностью «БСТ - Телеком».

Предметом указанных договоров, являлось оказание услуг по продвижению услуг в соответствии с приложениями и дополнительными соглашениями к настоящему Договору; оформление заявок любым приемлемым способом; осуществление информационно - справочного обслуживания Клиентов; оказание услуг, направленных на дополнительное продвижение услуг; осуществление иных действий, предусмотренных Договором и приложениями к нему.

При обращении потребителя в ООО «Коннект» по указанному в рекламе телефону, ему были предложены выгодные к подключению варианты исходя из тарифов двух компаний: ООО «ОКС» и ООО «БСТ-Телеком».

Поскольку другие юридические лица, не выразили своего согласия на заключение договоров о продвижении услуг, ООО «Коннект» не имело право и возможности продвигать их услуги, следовательно, потребителю, желающему узнать о тарифах других Операторов, было рекомендовано обращаться непосредственно к выбранном потребителем оператору.

Резюмируя изложенное, считаю, что Общество с ограниченной ответственностью «Коннект» действовало в рамках действующего законодательства Российской Федерации и не нарушало норм Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»...».

Вместе с тем, в рекламе отсутствует указание на то, что ООО «Коннект» осуществляет поиск «интернет и ТВ дешевле» только исходя из тарифов общества с ограниченной ответственностью «Омские кабельные сети» и общества с ограниченной ответственностью «БСТ-Телеком», с которыми у него заключены агентские договоры. При этом наличие договоров только с указанными хозяйственными субъектами, не позволяет ООО «Коннект» объективно выбрать «дешевый» интернет либо телевидение среди всех провайдеров, действующих на территории города Омска и Омской области.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») **ненадлежащая**

реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно **части 1 статьи 14.3** КоАП РФ 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.

Исходя из данного определения, ООО «Коннект» является рекламодателем, т.е. лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ совершившие административные правонарушения в связи с выполнением **организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители** и другие работники иных **организаций**, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 9.22, 13.25, 14.24, 14.25, 14.55, 14.56, частью 3 статьи 14.57, 14.61, 14.63, 14.64, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.25, 15.26.1, 15.26.2, 15.29 - 15.31, 15.37, 15.38, частью 9 статьи 19.5, статьями 19.7.3, 19.7.12 настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц, руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, **несут административную ответственность как должностные лица.**

Согласно Выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 10.06.2019 № ЮЭ9965-19-54637395, генеральным директором ООО «Коннект» является <...>.

Таким образом, генеральный директор ООО «Коннект» <...>, имея возможность для соблюдения требований пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Вина генерального директора ООО «Коннект» <...> в совершении административного

правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-777/2019.

Местом совершения административного правонарушения является место распространения рекламы: рекламные конструкции № - 127-16 по ул. Конева, № 1078-16 – напротив дома № 49 по ул. Фрунзе, а также в здании кинотеатра «Маяковский» по адресу ул. Красный путь, д. 4 в городе Омске.

Временем совершения административного правонарушения является время распространения рекламы, а именно: апрель 2019 года.

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

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение генеральным директором ООО «Коннект» <...> установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-777/2019, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-777/2019, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность генерального директора ООО «Коннект» <...> (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения им административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность генерального директора ООО «Коннект» <...> (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

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 и 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.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> от 06.08.2019 № ЮЭ9965-19-6419553 ООО «Коннект» является субъектом малого и среднего предпринимательства – малое предприятие (дата внесения сведений в реестр 01.08.2016).

Оценив характер и обстоятельства совершенного генеральным директором ООО «Коннект» <...> 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,

ПО С Т А Н О В И Л А:

Признать генерального директора ООО «Коннект» <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему 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.

Заместитель руководителя управления<...>

