

Исх. № ВЧ-08/11472 от 10.09.2021

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан <...> – (должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела №016/04/14.3-1296/2021 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – ООО «М КОНКОРД» (юридический адрес: 107078, г. Москва, ул. Новорязанская, д. 18, стр. 2, каб. 46, ИНН: 7708311077, КПП 770801001, дата внесения записи в ЕГРЮЛ: 17.02.2017) по факту нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие ООО «ИнфоКОЛЛ» или его представителя по доверенности, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего административного дела,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) на рассмотрение поступило обращение от (физического лица 1) (вх. №17843 от 25.12.2020) перенаправленное ФАС России по факту несанкционированных рекламных звонков на мобильный номер заявителя <...> с номера <...> 12 декабря 2020 года в 20 часов 52 минут без согласия абонента с заранее записанными аудиофрагментами с текстом: «Алло, здравствуйте. Здрасьте. Меня зовут Елена, администратор компании ЕКБ. Я хочу пригласить Вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Казани. День добрый. Извините, из-за связи...Да-да, я...».

Рекламируются услуги массажного центра.

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно: <...>, 12 декабря 2020 года поступил звонок рекламного характера, рекламодателем которых являлся массажный центр Казани.

Звонок рекламного характера поступил с номера <...>.

Факт распространения рекламы подтверждается: заявлением, аудиозаписью телефонного разговора.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Номер телефона <...> принадлежит сотовому оператору ПАО «МТС».

Управлением был отправлен запрос в ПАО «МТС», для установления владельца номера, с которого был произведен звонок рекламного характера.

Согласно информации, предоставленной ПАО «МТС», телефонный номер <...> принадлежит ООО «СИПНЕТ» (ИНН 7728339602, 117342, г. Москва, ул. Обручева, д. 34/63, стр. 1, оф. 6) на основании Контракта № 177752781834 от 04.12.2020 года, дополнительного соглашения №1 к дополнительному соглашению об оказании Абоненту услуги «Автосекретарь «ExtraVoice» к договору об оказании услуг связи ПАО «МТС», что подтверждается договором об оказании услуг связи №

177752781834 от 01.09.2020 года.

Вышеуказанные действия содержат признаки нарушений части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

Согласно части 1 статьи 18 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.

Так, 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).

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — 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.

Информация, рассылаемая на указанный номер, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена по сетям электросвязи; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, предоставляемого соответствующими рекламодателями.

Согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушения части 1 статьи 18 несёт рекламораспространитель.

На заседание Комиссии ООО «СИПНЕТ» представило ходатайство (вх.№2364 от 26.02.2021) о прекращении производства в отношении Общества и представило письменные пояснения согласно которым между ООО «СИПНЕТ» и ООО «М КОНКОРД» заключен договор №0042647221 от 09.10.2020, а также дополнительное соглашение к договору. Согласно Приложению №1 к Дополнительному соглашению №1 от 09.10.2020 и к Абонентскому договору №0042647221 от 09.10.2020 номер <...> , полученный от ПАО «МТС» был передан абоненту ООО «М КОНКОРД» (ИНН 7708311077), что подтверждается платёжными поручениями, подтверждающие оплату пользования ООО «М КОНКОРД» номером <...> согласно Приложению №1 к Дополнительному соглашению №1 от 09.10.2020г. к Абонентскому

договору №0042627221 от 09.10.2020г.

ООО «М КОНКОРД» не представило в Татарстанское УФАС России согласие абонента на получение рассматриваемой рекламы, в ходе телефонного разговора оно также не было получено.

При обращении в Татарстанское УФАС России заявитель сообщил об отсутствии его согласия на получение рассматриваемой рекламы. Документарно подтвержденных доказательств обратного в материалы дела не представлено. Таким образом, в материалы дела не представлено необходимых доказательств наличия согласия абонента на получение рекламы посредством телефонных звонков.

Значит рассматриваемая реклама распространялась с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе. Согласно ч. 7 ст. 38 данного закона ответственность несет рекламодатель.

На рассмотрение дела стороны, уведомлены надлежащим образом, не явились.

Вместе с тем, нарушение законодательства о рекламе может быть устранено любым лицом, которое может прекратить распространение рекламы. В данном случае таким лицом, причастным к распространению рассматриваемой рекламы, является ООО «М КОНКОРД».

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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 КоАП РФ,

– 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.

Таким образом, действия ООО «М КОНКОРД», выразившиеся в нарушении законодательства о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: 12 декабря 2020 г.

Место совершения административного правонарушения: Республика Татарстан, г. Казань.

ООО «М КОНКОРД» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела путем направления заказного письма, которое согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 80091063848179 с официального сайта «Почта России» получено Обществом 26.08.2021.

Рассмотрение дела об указанном правонарушении состоялось 01 сентября 2021 года в 10 часов 30 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, в присутствии ООО «М КОНКОРД» или представителя по доверенности.

Доказательствами по настоящему делу являются материалы дела № 016/05/18-209/2021, возбужденного Татарстанским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (исх. № АЯ-08/6330 от 26.05.2021) по делу № 016/05/18-209/2021 реклама, распространенная при помощи несанкционированного телефонного звонка на мобильный номер <...> 12 декабря 2020 года в 20:52, без согласия абонентов с номера телефона <...> с заранее записанными аудиофрагментами с текстом: «Алло, здравствуйте. Здрасьте. Меня зовут Елена, администратор компании ЕКБ. Я хочу пригласить Вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Казани. День добрый. Извините, из-за связи...Да-да, я...», признана не соответствующей требованиям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

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

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность, Управлением не установлено.

Учитывая то обстоятельство, что у ООО «М КОНКОРД» имелись условия для соблюдения требований Закона о рекламе, оснований для признания указанного правонарушения в силу статьи 2.9 КоАП РФ малозначительным не имеется.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Татарстанским УФАС России установлено, что согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенному на сайте <https://rmsp.nalog.ru/search.html#pnlSearchResult>, ООО «М КОНКОРД» является малым предприятием.

Однако ООО «М КОНКОРД» правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, совершено не впервые, что не соответствует требованиям статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ.

Так, постановлением Свердловского УФАС России о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

№ 066/04/14.3-3877/2020 от 05.11.2020 ООО «М КОНКОРД» привлечено к административной ответственности в виде предупреждения.

Кроме того, постановлением Нижегородского УФАС России о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 052/04/14.3-2003/2021 от 26.07.2021 ООО «М КОНКОРД» привлечено к административной ответственности в виде предупреждения.

Перечисленные факты привлечения Общества к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ не являются единичными.

Таким образом, ООО «М КОНКОРД» ранее привлекалось к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ.

Учитывая то обстоятельство, что у ООО «М КОНКОРД» имелись условия для соблюдения требований Закона о рекламе, Обществом не приняты меры по недопущению распространения рекламы, не соответствующую требованиям законодательства о рекламе, оснований для признания указанного правонарушения в силу статьи 2.9 КоАП РФ малозначительным не имеется.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3, части 2 и 3 статьи 3.4, частью 1 статьи 4.1.1, частью 2 статьи 25.1, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо ООО «М КОНКОРД» (юридический адрес: 107078, г. Москва, ул. Новорязанская, д. 18, стр. 2, каб. 46, ИНН: 7708311077, КПП 770801001, дата внесения записи в ЕГРЮЛ: 17.02.2017) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 (шестидесяти) дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

<...>

Назначение платежа – денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемое федеральным органом

государственной власти по делу №016/04/14.3–1296/2021.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу в Татарстанское УФАС России, ул. Московская д. 55, г. Казань, 420021, тел: (843) 238-30-41, а также направив на электронную почту <...> .

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, в отношении лица, не уплатившего административный штраф, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в соответствии с которой неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. №229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.

<...> –(должностное лицо)