

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №072/04/14.3-598/2020

об административном правонарушении

22.01.2021г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России) <...>, рассмотрев материалы дела №072/04/14.3-598/2020, возбужденного в отношении ООО «Омазон» (адрес местонахождения: 101000, г.Москва, проезд Лубянский, д.27/1, строение 1, каб.36, ОГН 1177746363740, ИНН7709997042, КПП 770901001, дата регистрации: 10.04.2017г.),

в отсутствие законного представителя ООО «Омазон», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (телеграмма №566/012001 15/01), которому права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст.25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс) разъяснены в протоколе от 18.11.2020г. №072/04/14.3-598/2020,

У С Т А Н О В И Л:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе № 072/05/18-23/2020 от 24.07.2020г. признана ненадлежащей реклама услуг, предоставляемых компанией «Максимум», распространенная с абонентского номера +78612121029 в 17:24 23.01.2020 посредством телефонной связи без предварительного согласия абонента +<...>, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

18.11.2020г. специалистом Тюменского УФАС России в отношении ООО «Омазон» был составлен протокол об административном правонарушении № 072/04/14.3-598/2020.

Исследовав материалы административного дела, установлено следующее.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе - 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. Объект рекламирования – товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Таким образом, телефонный звонок следующего содержания:

«- Алло, здравствуйте.

- Здравствуйте.

- Меня зовут Дмитрий, администратор компании «Максимум». Я хочу Вас пригласить на бесплатное мероприятие, посвященное открытию медицинского массажного центра в Тюмени, там Вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного, расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании, затем оставить свой отзыв и за это в благодарность получите от нас подарок - автомобильный видео регистратор с функцией ночного видения и большим объемом памяти. Наша встреча состоится второго февраля в воскресенье в Тюмени, а за день до мероприятия я перезвоню и сообщу Вам точный адрес.

- Не нужно мне. Мне реклама ваша не нужна.

- Извините, из-за связи не расслышал вас. Что вы говорите?

- Реклама это что ли у вас такая?

-Я вам всё-таки рекомендую не спешить отказываться потому, что в этом случае...

- Я не отказываюсь, я пытаюсь выяснить, откуда у вас мой номер телефона, например.

- На самом деле ваш номер выбирается автоматически нашим компьютером из числа жителей вашего региона. Не волнуйтесь...

- В настоящее время о рекламе же идёт, да?

- Да, всё правильно. Встреча абсолютно бесплатная и продлится около полутора часов, на ней ведущие специалисты в области массажа покажут простые, но действенные приемы, благодаря которым восстанавливается гибкость позвоночника, а также расскажут о методах борьбы с болью в позвоночнике и суставах. Вы сможете задать интересующий вопрос нашим специалистам.

- Не, не надо мне ни чего, столько информации.

- Зря отказываетесь. Потому, что в вашем регионе такое мероприятие проводится впервые. На нашем мероприятии, ни каких продаж не будет, будет только демонстрация массажного оборудования.

- Алло.

- На нашей встрече будут представлены новейшие модели от известного мирового

японского бренда «Хокуто масай». Они выполняют функции пяти массажистов одновременно. С собой вам брать абсолютно ничего не нужно» является рекламой, с четко определяемым объектом рекламирования и на неё распространяются требования Закона о рекламе.

Согласно статье 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Таким образом, учитывая, что в материалы дела не представлено письменное согласие абонента на получение звонков рекламного характера, в действиях ООО «Омазон» имеются нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства РФ о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ об административных правонарушениях.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Как установлено материалами дела, ООО «Омазон» является рекламораспространителем вышеуказанной рекламы, поскольку телефонный звонок был осуществлен им с абонентского номера +78612121029, предоставленного ему в рамках Договора об оказании услуг № 20180731-14, заключенного с ООО «Интернод».

Предметом указанного Договора является регулирование отношений Исполнителя и заказчика при предоставлении услуг связи и других услуг Заказчику в соответствии с Договором, действующими «Условиями оказания Услуг» являющимися неотъемлемой частью договора.

В соответствии с Условиями оказания услуг, Исполнитель является оператором связи и оказывает услуги связи и иные услуги, технологически неразрывно связанные с услугами телефонной связи и направленные на повышение их потребительской ценности (далее – Услуги). Заказчик, в соответствии с Условиями оказания услуг - это лицо, потребляющее Услуги.

Согласно п.5.3.8 Условий оказания услуг связи, Заказчик обязуется не использовать Услуги в противоправных целях.

Таким образом, поскольку в материалы дела не представлено предварительное согласие абонента, позволяющее однозначно его идентифицировать, на получение звонков рекламного характера, следовательно, в действиях Общества содержатся нарушения требований ч. 1 ст. 18 Закона 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.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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.

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 требований 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.

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

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-598/2020 выступает – ООО «Омазон» (адрес местонахождения: 101000, г.Москва, проезд Лубянский, д.27/1, строение 1, каб.36, ОГН 1177746363740, ИНН7709997042, КПП 770901001, дата регистрации: 10.04.2017г.).

Вина ООО «Омазон» состоит в том, что оно не выполнило установленных Законом о рекламе требований и не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, ООО «Омазон», распространяя вышеуказанную рекламу, с нарушением рекламного законодательства, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела №072/05/18-23/2020 – 23.01.2020 г.

Дело об административном правонарушении №072/04/14.3-598/2020 в

соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера, совершенного ООО «Омазон» административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Доказательств малозначительности совершенного правонарушения при рассмотрении дела не установлено. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Вместе с тем, Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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 статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Омазон» относится к категории микропредприятие и внесен в реестр 10.05.2017г.

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

ООО «Омазон» впервые совершило нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира,

окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного, административное наказание ООО «Омазон» в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Омазон» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ООО «Омазон» (адрес местонахождения: 101000, г.Москва, проезд Лубянский, д.27/1, строение 1, каб.36, ОГН 1177746363740, ИНН 7709997042, КПП 770901001, дата регистрации: 10.04.2017г.) официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Заместитель

руководителя управления <...>

