

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

№ 058/04/14.3-443/2021

13 августа 2021 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 14

Прихожу руководителем Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-443/2021, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ИНФИНИТИ» (ИНН 530730632; ОГРН 1187847142724; далее – ООО «ИНФИНИТИ»), в связи с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленном в решении Пензенского УФАС России от 01.06.2021 по делу № 058/05/18-150/2021, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП

УСТАНОВИЛ:

при рассмотрении поступил протокол от 30.06.2021 № 058/04/14.3-443/2021 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-инспектором отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) К в отношении ООО «ИНФИНИТИ», в связи с совершением нарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Из протокола об административном правонарушении от 30.06.2021 № 058/04/14.3-443/2021 и материалов дела следует.

При рассмотрении Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-150/2021 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ООО «ИНФИНИТИ» по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

При рассмотрении рекламируемая ООО «ИНФИНИТИ» реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 01 июня 2021 года в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана ненадлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административных правонарушений должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на

кие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном п. 14.3 настоящего Кодекса.

Посмотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

Тот факт совершения ООО «ИНФИНИТИ» действий по распространению указанной рекламы доказан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается представленными доказательствами.

Из материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/18-150/2021 следует, что на абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «ВымпелКом» поступил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: «Я звоню Вам из стоматологии 111 и приглашаю Вас сделать без оплаты ультразвуковую чистку зубов и декорирование. На бесплатной основе можно сделать сегодня, завтра и в воскресенье. Поэтому можно получить полную консультацию врача стоматолога, рекомендации, диагностику. Что Вас больше интересует...».

Тот факт поступления, указанного звонка, подтверждается детализацией предоставленных услуг за 13.11.2020, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ПАО «ВымпелКом».

Из материалов дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, содержание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера +7, принадлежащего ООО «ИНФИНИТИ», озвучивает информацию о привлечении внимания к услугам стоматологии, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, исполнитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности или мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно разъяснениям Федеральной антимонопольной службы России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и с которой стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации акта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как

назначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в леме указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на триятие которых реклама направлена.

асно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда сийской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики менения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» ормация, распространяемая любым способом, в любой форме и с льзованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и авленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, мирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, юется рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, дъявляемым Законом о рекламе.

занная выше информация полностью подпадает под определение, данное в гье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, пространяемую посредством телефонной связи, адресованную ределенному кругу лиц, то есть, не персонифицированную, и направленную привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или держание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом ламирования являются услуги стоматологии.

ответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, симильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при звии предварительного согласия абонента или адресата на получение ламы. При этом реклама признается распространенной без дварительного согласия абонента или адресата, если ламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. ламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение ламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

ший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления нума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения итражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: ласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по м электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, симильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при звии предварительного согласия абонента или адресата на получение ламы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или эфон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о леме не определяет порядок и форму получения предварительного согласия нента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие нента может быть выражено в любой форме, достаточной для его нтификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от ретного ламораспространителя».

оде рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись,

доставленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

Слова: «Я звоню Вам из стоматологии 111 и приглашаю Вас сделать без оплаты звуковую чистку зубов и декорирование. На бесплатной основе можно прийти сегодня, завтра и в воскресенье. Поэтому можно получить полную консультацию врача стоматолога, рекомендации, диагностику....» относятся к рекламе услуг стоматологии, согласие на распространение которых заявитель не дал.

Распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при использовании для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Адресат адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 127-ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

Распространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по любым сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

В данном случае рекламодателем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

Инициатором звонка с предложением услуг стоматологии на номер Заявителя без предварительного согласия является ООО «ИНФИНИТИ», что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), документов, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

В связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Пензенском УФАС России сведения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В материалах, указывающих, что ООО «ИНФИНИТИ» приняты необходимые меры по соблюдению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при осуществлении звонков рекламного характера на номер абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО «ИНФИНИТИ» не представлено.

ответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Недлежащая реклама не допускается.

ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 «О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

факты по делу доказательств и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателя – ООО «ИНФИНИТИ».

Таким образом, распространение 13.11.2020 в 14:26 посредством телефонного звонка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера 123095086 с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является подлежащим.

Действия ООО «ИНФИНИТИ» были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама признана ненадлежащей.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 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 трех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Санкт-Петербург.

Дата совершения административного правонарушения: 13.11.2020.

Таким образом, в действиях ООО «ИНФИНИТИ», содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании части 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 и отягчающие административную ответственность.

1 рассмотрении дела об административном правонарушении
стоятельствами, смягчающими административную ответственность, согласно
статье 4.2 КоАП РФ, являются:

ООО «ИНФИНИТИ» впервые совершило административное правонарушение,
ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

стоятельств, отягчающих административную ответственность, согласно статье
КоАП РФ, не установлено.

1 рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом
материальном и финансовом положении ООО «ИНФИНИТИ» не поступало.

стоятельств, исключающих согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по
делу об административном правонарушении, при рассмотрении
административного дела, не установлено.

соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание
является установленной государственной мерой ответственности за совершение
административного правонарушения и применяется в целях предупреждения
совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими
лицами.

согласно ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение
административного правонарушения назначается в пределах, установленных
законом, предусматривающим ответственность за данное административное
правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность
в виде 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

с учетом того, в соответствии с ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами
административного 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 2 настоящего Кодекса или
на субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях,
административное наказание в виде штрафа подлежит замене на
предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи
настоящего Кодекса.

согласно ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного
наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического
лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение
назначается за впервые совершенные административные правонарушения

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.

При рассмотрении дела установлено, что в соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства Федеральной налоговой службы, ООО «ИНФИНИТИ» является микропредприятием. Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекалось. Совершенное ООО «ИНФИНИТИ» правонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения 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, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причиняет имущественный ущерб.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении вправе ознакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая характер совершенного ООО «ИНФИНИТИ» административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, состояние здоровья, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «ИНФИНИТИ» (ИНН 7810730632; ОГРН 1187847142724) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.