

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

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

ПО С Т А Н О В Л Е Н И Е № 072/04/14.3-214/2019

о назначении административного наказания

за нарушение законодательства о рекламе

30.09.2019 г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области <...>, рассмотрев материалы дела № 072/04/14.3-214/2019, возбужденного в отношении ООО «Проф Маркетинг» (юридический адрес: 196135, г. Санкт-Петербург, ул. Фрунзе, д. 11 А, пом. 7-с, офис 10, почтовый адрес: 195112, г. Санкт-Петербург, пл. Карла Фаберже, д. 8, офис 619, ИНН 7810456563, ОГРН 1147847059546), по признакам административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отсутствие законного представителя ООО «Проф Маркетинг», надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения дела (идентификаторы № 80082139265778, 80082139265723), которому права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст. 25.1 КоАП РФ, разъяснены в протоколе об административном правонарушении от 16.08.2019 г. № 072/04/14.3-214/2019,

У С Т А Н О В И Л:

Как следует из материалов дела, Определение № 072/04/14.3-214/2019 от 16.08.2019 г. о назначении даты, времени и места рассмотрения дела, возбужденного в отношении ООО «Проф Маркетинг», было заблаговременно (16.08.2019 г.) направлено в адреса Общества, указанные в ЕГРЮЛ (юридический адрес: 196135, г. Санкт-Петербург, ул. Фрунзе, д. 11 А, пом. 7-с, офис 10, почтовый адрес: 195112, г. Санкт-Петербург, пл. Карла Фаберже, д. 8, офис 619, ИНН 7810456563, ОГРН 1147847059546). Почтовые отправления возвратились отправителю в связи истечением срока хранения.

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного суда российской Федерации от 02.06.2004 №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившихся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Таким образом, дело может быть рассмотрено в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержится нарушение административного законодательства.

В Тюменское УФАС России поступило обращение гражданина <...>, указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Из заявления следует, что на абонентский номер <...>, зарегистрированный за гражданином, 15.10.2018 г. в 11:43 от отправителя с номера +78122090150 поступил телефонный звонок рекламного характера следующего содержания:

«- Алло. Здравствуйте, <...>.

- Вас набирает Сильвия компания Капитал–Трейд и у меня к Вам предложение о сотрудничестве. Будем разговаривать?

- Я могу, но мне не нужно ни с кем сотрудничать.

- Так, давайте я сначала уточню суть звонка, а потом уже будете решать.

- Ну, я из названия вижу, что я ни чего не хочу. Сотрудничать.

- Хорошо, давайте так. А вот падение рубля в наши дни на Вас как-то сказывается?

- Я не могу Вам сказать персональные мои данные...

- Алло. Хорошо. Ваше право.

- Тут речь идёт о инвестициях в акции и ценные бумаги на фондовом рынке.

- Я не понимаю, что за суть, когда речь идёт об этом. Я уже сказал, что мне не интересно.

- Ну, смотрите, как бы мы в месяц можем Вам предоставить в роли пассивного дохода десять, пятнадцать процентов прибыли. Вы уже для себя можете рассматривать это или подушка безопасности или сохранности, приумножение средств, т.е. каждый по-разному для себя эту сферу рассматривает. Ну, а то, что мы приносим этот результат я могу Вам доказать и показать на цифрах на графике.

- Хорошо, Вы мне докажете. Только мне скажите: откуда мой телефон у вас и моё имя, отчество.

- Я уточню. У нас идёт база деловые люди России под Ваше имя и номер телефона зарегистрирован новый генеральный директор центра по защите.

- «...»

- Ну, не знаю, у нас так написано.

- «...»

- Так, а давайте всё-таки я Вам покажу. Ну, чтобы у Вас ... дам Вам почву для размышления хотя бы. Потом будете уже решать.

- «...»

- Я вам могу задать вопрос: Вы вообще когда-то в принципе сталкивались лично, вкладывали в фондовый рынок?

- «...»

- Хорошо я Вас поняла. Ну, до свидания Вам тогда. Всего хорошего».

Как указывает заявитель, согласия на телефонные звонки рекламного характера он не давал.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе № 072/05/18-12/2019 от 07.06.2019 г. вышеупомянутая реклама признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определением Тюменского УФАС России от 17.06.2019 г. № 072/04/14.3-214/2019 в отношении ООО «Проф Маркетинг» возбуждено производство по делу об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ. Проведено административное расследование.

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

Согласно п.п. 1,2,3,4 статьи 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), рекламой является 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, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, информация, поступившая заявителю посредством телефонного звонка 15.10.2018 г. в 11:41 от отправителя с номера +78122090150, является рекламой с четко определяемым объектом рекламирования, а следовательно, на которую распространяются требования части 1 статьи 18 Закона 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 им было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно сведениям, представленным ООО «МСН Телеком», вышеуказанный рекламный звонок осуществлен с абонентского номера, выделенного ООО «Проф Маркетинг» (юридический адрес: 196135, г. Санкт-Петербург, ул. Фрунзе, д. 11 А, пом. 7-с, офис 10, почтовый адрес: 195112, г. Санкт-Петербург, пл. Карла Фаберже, д. 8, офис 619, ИНН 781045663, ОГРН 1147847059546) на основании договора об оказании услуг связи № 53751 от 04.09.2018 г. (далее – договор).

Согласно п. 2. договора в соответствии с имеющимися лицензиями, условиями договора на основании заказов оператор оказывает абоненту услуги, а абонент принимает и оплачивает их. Описание, порядок и условия оказания конкретных услуг содержаться в соответствующих дополнительных соглашениях к договору.

В п. 1.9. договора указаны услуги: услуги связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации; услуги внутризоновой связи; услуги связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации; телематические услуги связи; услуги местной телефонной связи, за исключением услуг местной телефонной связи с использованием таксофонов и средств коллективного доступа оказываются оператором абоненту в рамках отдельного заказа к договору.

В соответствии с п. 7.5. договора оператор не отвечает за содержимое информации, передаваемой и получаемой абонентом, за исключением случая собственной информации оператора.

В материалы дела не представлено письменное согласие абонента на получение звонков рекламного характера, следовательно, в действиях ООО «Проф Маркетинг» имеются нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

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

Согласно материалам дела ООО «Проф Маркетинг» является рекламораспространителем.

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.

Таким образом, ООО «Проф Маркетинг», распространяя вышеуказанную рекламу, без предварительного согласия потребителей на получение рекламы, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ.

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.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч. 2 ст.2. 1 КоАП РФ).

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.

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

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-214/2019 выступает – ООО «Проф Маркетинг» (юридический адрес: 196135, г. Санкт-Петербург, ул. Фрунзе, д. 11 А, пом. 7-с, офис 10, почтовый адрес: 195112, г. Санкт-Петербург, пл. Карла Фаберже, д. 8, офис 619, ИНН 7810456563, ОГРН 1147847059546).

Субъективная сторона административного правонарушения выражена виной ООО «Проф Маркетинг» и состоит в том, что Общество не выполнило установленных Законом о рекламе требований и не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению. При должной внимательности и осмотрительности при распространении рекламы оно могло предвидеть последствия – возможность нарушения законодательства о рекламе, имело возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения.

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

Таким образом, ООО «Проф Маркетинг», 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.

Дата и время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела – 15.10.2018 г. в 11 ч. 41 мин.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-214/2019 в соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного ООО «Проф Маркетинг» административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, при рассмотрении дела не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. КоАП РФ 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 «Проф Маркетинг» относится к категории микропредприятие и внесено в реестр 01.08.2016 г.

Согласно части 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.

ООО «Проф Маркетинг» 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 «Проф Маркетинг» в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, 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 «Проф Маркетинг» 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 «Проф Маркетинг» (юридический адрес: 196135, г. Санкт-Петербург, ул. Фрунзе, д. 11 А, пом. 7-с, офис 10, почтовый адрес: 195112, г. Санкт-Петербург, пл. Карла Фаберже, д. 8, офис 619, ИНН 7810456563, ОГРН 1147847059546) 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 <...>