

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об

административном правонарушении № 042/04/14.3-427/2021

«25» мая 2021

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-427/2021, возбужденного протоколом от 23.03.2021 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Фортуна» (далее - ООО «Фортуна», юридический адрес: 620067, г. Екатеринбург, ул. Уральская, д. 74, оф. 19, ИНН 6670492140, ОГРН 1206600016116, дата присвоения ОГРН 12.03.2020, КПП 667001001) в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Фортуна», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

14.10.2020 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-1834/2020 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Фортуна», юридический адрес: 620067, г. Екатеринбург, ул. Уральская, д. 74, оф. 19, ИНН 6670492140, ОГРН 1206600016116, дата присвоения ОГРН 12.03.2020, КПП 667001001) нарушившим требования частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), при распространении рекламы посредством телефонных звонков на абонентские номера заявителя без его согласия, следующего содержания:

24.06.2020 в 17 часов 38 минут: «Для Вас имеется уникальное индивидуальное предложение для бизнеса с нулевой процентной ставкой от одного из ведущих федеральных банков страны. Чтобы узнать подробности нажимайте 1» от абонента 8-932-124-16-98 на абонентский номер заявителя 8-960-907-65-85;

24.06.2020 в 17 часов 36 минут: «Уникальное индивидуальное предложение для бизнеса с нулевой процентной ставкой от одного из ведущих федеральных банков страны. Чтобы узнать подробности нажимайте 1» от абонента 8-932-124-17-67 на абонентский номер заявителя 8-951-576-89-49;

25.06.2020 в 11 часов 15 минут: «Индивидуальное предложение – кредит от одного из ведущих федеральных банков страны. Процентная ставка от 2% годовых. Чтобы узнать подробности нажимайте 1» от абонента 8-932-120-70-86 на абонентский номер заявителя 8-960-907-65-85;

26.06.2020 в 11 часов 55 минут: «Предложение кредит для бизнеса от одного из крупнейших федеральных банков страны. Чтобы узнать подробности нажимайте 1» от абонента 8-932-120-75-16 на абонентский номер заявителя 8-960-907-65-85.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «Мегафон», следует, что абонентские номера, с которых заявителю поступали звонки рекламного характера выделены ООО «Фортуна» на основании договора

от 28.05.2020 № 100268521.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Следовательно, распространение ООО «Фортуна» рекламы посредством телефонных звонков без согласия абонента 8-960-907-65-85, 8-951-576-89-49, с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки), содержит признаки нарушения частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Фортуна».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ООО «Фортуна», выразившиеся в нарушении требования частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонных звонков на абонентские номера без согласия абонента, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Фортуна» административного правонарушения: 24.06.2020 в 17 часов 36 минут; 24.06.2020 в 17 часов 38 минут, 25.06.2020 в 11 часов 15 минут; 26.06.2020 в 11 часов 55 минут.

Место совершения ООО «Фортуна» административного правонарушения:

Кемеровская область.

08.02.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 23.03.2021 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Фортуна» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок с отметкой «Возврат отправителю из-за истечения срока хранения», имеется в материалах дела).

23.03.2021 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-427/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Фортуна», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

23.03.2021 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-427/2021 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела на 06.04.2021 в 08 часов 50 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Фортуна» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «ожидает адресата в месте вручения», имеется в материалах дела).

06.04.2021 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-427/2021 об административном правонарушении законный представитель ООО «Фортуна» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Фортуна» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 06.04.2021 рассмотрение дела № 042/04/14.3-427/2021 было отложено на 25.05.2021 на 11 часов 00 минут. Копия данного определения об отложении была направлена в адрес ООО «Фортуна» заказным письмом с уведомлением о вручении. (распечатка с сайта АО «Почта России»: отслеживание почтовых отправок с отметкой «возврат отправителю из-за истечения срока хранения» имеется в материалах дела).

25.05.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-427/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Фортуна», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-427/2021 об административном правонарушении, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ООО «Фортуна», выразившиеся в нарушении требований частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или

юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «Фортуна» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «Фортуна» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «Фортуна», выразившиеся в нарушении требований частей 1, 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе», следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Фортуна» подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-427/2021 от 23.03.2021.

Срок давности привлечения ООО «Фортуна» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «Фортуна» совершение административного

правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Фортуна» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «Фортуна» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5-2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 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.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rmsp.nalog.ru ООО «Фортуна» имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Фортуна» доказанной, а действия верно

квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ООО «Фортуна» статуса микропредприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Фортуна» (юридический адрес: 620067, г. Екатеринбург, ул. Уральская, д. 74, оф. 19, ИНН 6670492140, ОГРН 1206600016116, дата присвоения ОГРН 12.03.2020, КПП 667001001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Административное наказание в виде административного штрафа заменить на предупреждение. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Фортуна» (юридический адрес: 620067, г. Екатеринбург, ул. Уральская, д. 74, оф. 19, ИНН 6670492140, ОГРН 1206600016116, дата присвоения ОГРН 12.03.2020, КПП 667001001) предупреждение.

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 течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.