ООО «ОСС»

пер. 3-й Монетчиковский, д. 11, стр. 1, пом. 16, Москва, 115054

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 078/04/14.3-1005/2022

26 сентября 2022 года Санкт-Петербург

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) <...>, находясь в помещении Санкт- Петербургского УФАС по адресу: Санкт-Петербург, В.О, 4-я линия, д.13, лит. А (зал заседаний), рассмотрев протокол от 12.09.2022 (исх. № 01/20993/22) и другие материалы дела об административном правонарушении № 078/04/14.3-1005/2022, возбуждённого в отношении ООО «ОСС» (ИНН 7706469020, ОГРН 1197746184327, адрес места нахождения: 115054, Москва, пер. 3-й Монетчиковский, д. 11, стр. 1, пом. 16).

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило заявление физического лица, относительно ненадлежащей, по мнению заявителя, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38- ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») рекламы, поступившей на абонентский номер заявителя <...> посредством звонка с номера <...>.

Согласно обращению заявителя (вх. № 30714-ИП/21): «...28.09.2021 в 10:42 на абонентский номер поступил нежелательный рекламный звонок следующего содержания (запись разговора в приложении к обращению): <...>? Меня зовут <...>, я из страховой компании Финист, звоню по поводу ипотечного страхования, планируете оформлять? Этот номер у нас из единой базы страховщиков». Клиентом данной компании не являюсь, согласие на обработку персональных данных и согласие на получение рекламных материалов компании Финист или «единой базе страховщиков» я не представлял...».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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. Заявитель указывает, что не давал согласия на получение рекламных звонков, поступивших на его абонентский номер.

Санкт-Петербургским УФАС России был направлен запрос в ПАО «ВымпелКом» о предоставлении информации о лице, которому предоставлен абонентский номер <...>.

Согласно ответу ПАО «ВымпелКом» указанный абонентский номер выделен ООО «ОСС» (ИНН 7706469020, ОГРН 1197746184327, адрес места нахождения: 115054, Москва, вн. тер. г. Муниципальный округ Замоскворечье, пер. 3- й Монетчиковский, д. 11, стр. 1, помещ. 16). Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

Признание конкретного лица рекламораспространителем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 29.11.2021 исх. № 78/33950/21 в отношении ООО «ОСС» возбуждено производство по делу № 078/05/18- 1495/2021 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № 078/05/18-1495/2021 назначено на 16.12.2021 в 10 часов 00 минут в системе видеоконференцсвязи (далее ВКС).

16.12.2021 на рассмотрение дела № 078/05/18-1495/2021 в режиме ВКС присутствовал заявитель (согласно обращению). Законный представитель ООО «ОСС» не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени.

Ходатайств от ООО «ОСС» в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

16.12.2021 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 17.12.2021 исх. № 78/36572/21 срок рассмотрения дела № 078/05/18-1495/2021 продлен до 29 февраля 2021 года.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 20.12.2021 исх. № 78/36722/21 рассмотрение дела № 078/05/18-1495/2021 назначено на 25 января 2022 в 11 часов 00 минут.

25.01.2022 на рассмотрение дела № 078/05/19 1495/2021 в режиме ВКС заявитель (согласно обращению) и законный представитель ООО «ОСС» не явились при надлежащем уведомлении о месте и времени.

В ходе рассмотрения дела Комиссия неоднократно запрашивало у ООО «ОСС» информацию, между тем Общество не представило необходимые для рассмотрения настоящего дела материалы.

Непредставление ООО «ОСС» запрошенных Управлением документов и информации, препятствует осуществлению законной деятельности Санкт- Петербургского УФАС России.

Таким образом, действия ООО «ОСС», выразившегося в непредставлении по требованию Санкт-Петербургского УФАС сведений (информации), содержат событие административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 25.01.2022 исх. № 78/1896/22 возбуждено дело об административном правонарушении № 078/04/19.8-45/2022 по признакам нарушения ООО

«ОСС» части 6 статьи 19.8 КоАП РФ.

Выводы по делу № 078/04/19.8-45/2022 будут иметь значение для рассмотрения дела № 078/05/18-1495/2021.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 26.01.2022 исх. № 78/1923/22 дело № 078/05/18-1495/2021 приостановлено в связи с возбуждением дело об административном правонарушении № 078/04/19.8-45/2022 по признакам нарушения ООО «ОСС» части 6 статьи 19.8 КоАП РФ.

Постановлением Санкт-Петербургского УФАС от 11.03.2022 исх. № 78/5459/22 в рамках административного дела № 078/04/19.8-45/2022 ООО «ОСС» было назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьёй 19.8 КоАП РФ.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 16.03.2022 исх. № 78/6089/22 дело № 078/05/18-1495/2021 возобновлено. Рассмотрение дела назначено на 19 апреля 2022 года на 11 часов 00 минут.

19.04.2022 на рассмотрение дела № 078/05/18-1495/2021 в режиме ВКС присутствовал заявитель (согласно обращению). Законный представитель ООО «ОСС» не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно Письму ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»: «...Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента. Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламораспространителя.

При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Так, по мнению ФАС России, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя...».

В материалах дела № 078/05/18-1495/2021 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение звонков рекламного характера, распространенных ООО «ОСС».

На основании вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама была распространена с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В связи с тем, что в настоящее время в Санкт-Петербургском УФАС России отсутствует документальное подтверждение устранения ООО «ОСС» допущенных нарушений законодательства о рекламе,

Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи обществу предписания о прекращении

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России в результате рассмотрения дела № 078/05/18-1495/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе решением от 19.04.2022 признала ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «ОСС» 28 сентября 2021 года в 10:42 на абонентский номер заявителя с номера <...>, поскольку в ней нарушены требования, установленные частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России сделан вывод о необходимости выдачи ООО «ОСС» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Данное решение обжаловано в суде не было.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт- Петербург, 28.09.2021.

Письмом № 78/18773/22 от 11.08.2022 законный представитель ООО «ОСС» вызван на 29.08.2022 года в 11 часов 00 минут для составления протокола об административном правонарушении.

29.08.2022 законный представитель ООО «ОСС» на составление протокола не явился.

Письмом № 01/19889/22 от 29.08.2022 законный представитель ООО «ОСС» повторно вызван на 12.09.2022 года в 11 часов 00 минут для составления протокола об административном правонарушении.

12.09.2022 законный представитель ООО «ОСС» на составление протокола не явился.

Протокол составлен в отсутствие законного представителя ООО «ОСС».

Определением о назначении времени и места рассмотрения административного дела № 078/04/14.3-1005/2022 (№ 78/21056/22 от 12.09.2022) рассмотрения дела назначено на 26 сентября 2022 года в 11 часов 30 минут в режиме видеоконферецсвязи (ВКС).

26.09.2022 на рассмотрение дела № 078/04/14.3-1005/2022 законный представитель ООО «ОСС» не явился.

На основании изложенного дело № 078/04/14.3-1005/2022 рассмотрено в отсутствии законного представителя ООО «ОСС».

Согласно пункту 4 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, подлежат выяснению по делу № 078/04/14.3 1005/2022 об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-1005/2022 обстоятельств отягчающих и смягчающих административную ответственность ООО «ОСС» не установлено.

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, подлежат выяснению по делу об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-1005/2022 обстоятельств, исключающих

производство не установлено.

Оснований освобождения ООО «ОСС» от назначения административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ не имеется.

В соответствии с Единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на официальном сайте ФНС России с доменным именем rmsp.nalog.ru, ООО «ОСС» является микропредприятием.

Согласно частям 1 и 2 статьи 4.1.1 КоАП юридическим лицам, являющимися субъектами малого и среднего предпринимательства, 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 статей раздела 2 цитируемого Кодекса, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП, за исключением случаев совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31-14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8-19.8.2,19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28,19.29, 19.30, 19.33 данного Кодекса.

На основании изложенного руководствуясь статьями 2.1, 3.4, 4.1, 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Назначить ООО «ОСС» (ИНН 7706469020, ОГРН 1197746184327, адрес места нахождения: 115054, Москва, пер. 3-й Монетчиковский, д. 11, стр. 1, пом. 16) административное наказание в виде предупреждения за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно частью 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 в надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ постановление о назначении административного наказания в виде предупреждения исполняется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, путем вручения или направления копии постановления в соответствии со статей 29.11 цитируемого Кодекса.