

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

о назначении административного наказания

по делу № 072/04/14.3-433/2021

об административном правонарушении

03.09.2021 г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области Марчук Светлана Викторовна, рассмотрев материалы дела № 072/04/14.3-433/2021, возбужденного в отношении ООО «Церера» (адрес местонахождения: 115280, г.Москва, пл.Автозаводская, д.3, эт.1, пом.VIII, ком.7А, ОГРН 1187746282899, ИНН 7725461989, КПП 772501001, дата регистрации: 14.03.2018) по признакам административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отсутствие законного представителя ООО «Церера», надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения дела (почтовый идентификатор № 80080563658012), 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 03.08.2021 г. № 072/04/14.3-433/2021,

У С Т А Н О В И Л:

Как следует из материалов дела, определение от 03.08.2021г. о назначении даты и времени рассмотрения дела №072/04/14.3-433/2021, возбужденного в отношении ООО «Церера», было заблаговременно (03.08.2021г.) направлено по месту нахождения ООО «Церера», содержащемуся в выписке ЕГРЮЛ (адрес местонахождения: 115280, г.Москва, пл.Автозаводская, д.3, эт.1, пом.VIII, ком.7А) и вернулось отправителю с пометкой «истек срок хранения». Направленные ранее по тому же адресу документы возвращались отправителю с пометкой «истек срок хранения».

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 08.08.2001 №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», адрес (местонахождение) постоянно действующего исполнительного органа юридического лица, зарегистрированный в едином государственном реестре юридических лиц, является адресом, по которому осуществляется связь с юридическим лицом (юридический адрес).

Юридическое лицо обязано обеспечить получение корреспонденции по адресу регистрации своего постоянно действующего исполнительного органа.

Согласно сведениям о юридическом лице, содержащимся на официальном сайте ФНС России по состоянию на 03.09.2021г., адрес местонахождения ООО «Церера»: 115280, г.Москва, пл.Автозаводская, д.3, эт.1, пом.VIII, ком.7А.

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 законодательства о рекламе.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 12.05.2021г. по делу № 072/05/18-5/2021 признана ненадлежащей реклама следующего содержания:

«-Алло.

-Добрый день, меня зовут Екатерина, ремонтно-строительная компания «Комфорт Сервис», мы проводим плановую бесплатную программу по обслуживанию пластиковых окон, скажите пожалуйста, у Вас окна пластиковые более года установлены дома?

- У меня нет дома, я снимаю квартиру.

- Понятно, извините, пожалуйста.

- До свидания», распространенная путем совершения телефонного звонка 18.12.2020г. в 14:36 абоненту +79829246212 от абонента +79101235463, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

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

03.08.2021 г. специалистом Тюменского УФАС России в отношении ООО «Церера» был составлен протокол об административном правонарушении №072/04/14.3-433/2021 по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В результате рассмотрения материалов административного дела, установлено следующее.

Согласно статьи 3 Закона 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.

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама. Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В рассматриваемом звонке рекламного характера объектом продвижения на рынке выступает реклама компании «Комфорт Сервис» и её услуги по обслуживанию пластиковых окон.

В соответствии с частью 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 было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

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

Как установлено материалами дела № 072/05/18-5/2021, ООО «Церера» является рекламораспространителем вышеуказанной рекламы, поскольку звонок рекламного характера совершен с абонентского номера +79101235463, выделенного ООО «Церера» на основании договора об оказании услуг связи № 152312515275 от 05.10.2020г. (далее – Договор).

Подписывая настоящий Договор, Абонент выразил безусловное согласие с Условиями оказания услуг подвижной связи МТС (далее – Условия), являющимися неотъемлемой частью настоящего Договора.

Согласно п.1.3. Условий, Услуги связи МТС не могут быть использованы Абонентом без дополнительного письменного согласования с Оператором для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок сообщений, включая рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи, а также установки оборудования для организации Автоматизированных центров (если организация и функционирование таких Автоматизированных центров причиняет вред Оператору, другим Абонентам и/или третьим лицам), установки шлюзов для доступа к сети электросвязи и Интернет-телефонии, массовой

генерации трафика и т.п.

Согласно п. 8.8. Условий, Абонент обязуется обеспечить невозможность доступа третьих лиц к содержащейся на SIM-карте зашифрованной информации, составляющей коммерческую тайну Оператора, не совершать самостоятельно и не предоставлять возможность третьим лицам совершать с зашифрованной информацией, содержащейся на SIM-карте, в том числе, с уникальным идентификатором абонента сети (IMSI) и индивидуальным криптографическим ключом Абонента (Ki) следующие действия: изменение, извлечение, копирование, размножение, распространение, перенос на другие носители, иные противоправные действия, Абонент обязуется не изготавливать дубликатов SIM-карты или карт, содержащих информацию с двух или более SIM-карт, и обеспечить невозможность таких действий со стороны третьих лиц. В случае невыполнения Абонентом данной обязанности, он несет обязательства по оплате в полном объеме оказанных Услуг, полученных с использованием дубликатов SIM-карт или карт, содержащих информацию с двух или более SIM-карт.

Таким образом, ООО «Церера» обязано не использовать предоставленный ему по Договору телефонный номер для проведения мероприятий по распространению рекламы.

Учитывая, что в материалы дела не представлено предварительное письменное согласие абонента Лепендина А.Н. на получение звонков рекламного характера, в действиях ООО «Церера» имеются нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

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

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламоделателем, 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.

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.

Объектом правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, возникающие в процессе её производства, размещения и распространения.

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 № 072/04/14.3-433/2021 выступает – ООО «Церера» (адрес местонахождения: 115280, г.Москва, пл.Автозаводская, д.3, эт.1, пом.VIII, ком.7А, ОГРН 1187746282899, ИНН 7725461989, КПП 772501001, дата регистрации: 14.03.2018).

Субъективная сторона административного правонарушения выражена виной ООО «Церера» 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 «Церера», 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 – 18.12.2020 г. в 14 ч. 36 мин.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-433/2021 в соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера, совершенного ООО «Церера» административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

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

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, является совершение Обществом правонарушения впервые.

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 «Церера» на момент рассмотрения дела не включено в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства. (период нахождения в реестре с 10.04.2018 по 10.08.2019г.). Иными сведениями о том, что ООО «Церера» относится к субъектам малого и среднего предпринимательства антимонопольный орган не располагает.

На основании изложенного, учитывая характер и степень виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, причины и условия совершения административного правонарушения, руководствуясь статьями 2.4, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к ООО «Церера» (адрес местонахождения: 115280, г. Москва, пл. Автозаводская, д.3, эт.1, пом.VIII, ком.7А, ОГРН 1187746282899, ИНН 7725461989, КПП 772501001, дата регистрации: 14.03.2018), меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей за совершение правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3. КоАП РФ.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель платежа: Управление Федерального казначейства по Тюменской области (Тюменское УФАС России)

Наименование банка: Отделение Тюмень Банка России/УФК по Тюменской области г. Тюмень

ЕКС (номер банковского счета): 40102810945370000060

Номер казначейского счета: 03100643000000016700

БИК: 017102101

ИНН: 7202081799

КПП: 720301001

ОКТМО: 71701000

код бюджетной классификации – 161 116 01141 01 003 140

УИН: 16100500000001091451

Назначение платежа: «Нарушение ч.1 ст.14.3 КоАП РФ».

Согласно статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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 С.В. Марчук