

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

№ 058/04/14.3-328/2021

руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 04/14.3-328/2021, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Виктори» (ранее ООО «СОМП»; ИНН 7724486187; ОГРН 1197746497222; далее – ООО «Виктори»), по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС России от 11.05.2021 по делу № 058/05/18-192/2021, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в соответствии с представителем ООО «Виктори»,

УСТАНОВИЛ:

при рассмотрении поступил протокол от 11.05.2021 № 058/04/14.3-328/2021 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении ООО «Виктори», 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 11.05.2021 № 058/04/14.3-328/2021 материалы дела следует.

Решением Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-192/2021 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ООО «Виктори» по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

Рекламира, размещаемая ООО «Виктори» реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 21.04.2021 в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана недостоверной.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административных правонарушений, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении настоящего дела представитель ООО «Виктори» не присутствовал. В соответствии с постановлением Пензенского УФАС России ООО «Виктори» представило ходатайство о

смотрении данного административного дела без участия своего представителя. Кроме , факт нарушения законодательства о рекламе признало.

смотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

г совершения ООО «Виктори» действий по распространению ненадлежащей рекламы изан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и верждается представленными доказательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении одательства о рекламе № 058/05/18-192/2021 следует, что на абонентский номер ителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «ВымпелКом» поступил телефонный звонок с амой следующего содержания: «...Федерального закона №324 «О бесплатной дической помощи в Российской Федерации» жителям Санкт-Петербурга и нградской области предоставляется возможность получения бесплатной дической консультации. Оказывается помощь по следующим вопросам: пенсионным, нсовым, семейным, жилищным, земельным, трудовым, вопросы защиты прав ебителей и банкротство физических лиц. Мы готовы помочь Вам в любой ситуации. рамма рассчитана на граждан от 25 до 65 лет...».

г поступления, указанного звонка подтверждается детализацией предоставленных г за 18.11.2020, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ПАО ипелКом».

материалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, ржание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера ринадлежащего ООО «Виктори», озвучивает информацию о привлечении внимания к анию юридических услуг, формирование или поддержание интереса к ним и их движение на рынке.

оответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, ространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, эсованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к экту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его движение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, дство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты лектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым авлена реклама.

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

еральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 аяснено, что под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной юны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. й признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределённого а лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых ама создана и на восприятие которых реклама направлена.

асно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской эрации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными ими Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая любым

обом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная определенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым законом о рекламе.

Информация выше полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством фонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не идентифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги получения бесплатной юридической консультации.

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 распространённой 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.

Постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или факса поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не устанавливает порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть получено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения изъясления на получение рекламы от конкретного рекламодателя».

При рассмотрении дела Комиссией была прослушана аудиозапись, представленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

Заявитель сообщил, что в соответствии с Федеральным законом №324 «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» жителям Санкт-Петербурга и Ленинградской области предоставляется возможность получения бесплатной юридической консультации. Оказывается помощь по следующим вопросам: пенсионным, финансовым, семейным, жилищным, земельным, налоговым, вопросы защиты прав потребителей и банкротство физических лиц. Мы готовы помочь Вам в любой ситуации. Программа рассчитана на граждан от 25 до 65 лет...» Заявитель сообщил, что в соответствии с рекламой юридических услуг, согласие на распространение которых заявитель просит, было получено.

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

и, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей телефонного номера или уникального кода идентификации.

Адресат содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым направлены почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или другое сообщение.

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

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

В этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

При этом фактом звонка с предложением получения бесплатной юридической консультации на номер Заявителя без его предварительного согласия является ООО «Виктори», что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), сведений, 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 отсутствуют документы о получении отправителем согласия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение данной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

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

Ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 Федерального закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

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

Изложенные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях ООО «Виктори», распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламораспространителя ООО «Виктори».

Таким образом, распространение 18.11.2020 в 14:45 посредством телефонного звонка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

ствия ООО «Виктори» 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 подлежащей.

основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение рекламодателем, самопроизводителем и рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 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 четырех 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: 18.11.2020.

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

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.

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

1) ООО «Виктори» впервые совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;

2) ООО «Виктори» добровольно устранило нарушение до возбуждения дела об административном правонарушении;

3) отсутствие лица, совершившего административное правонарушение.

4) отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, согласно статье 4.3 КоАП РФ не установлено.

5) при рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом имущественном и финансовом положении ООО «Виктори» не поступало.

6) отсутствие обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, при рассмотрении административного дела, не установлено.

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

8) в силу ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом,

включающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Ч. 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.

Вместе с тем, в соответствии с ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их руководителям и иным лицам, ответственным за совершение административного правонарушения, выявленного в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в том числе в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела 2 настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса.

Согласно ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, назначаемая в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается за совершение административных правонарушений 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.

В ходе рассмотрения дела установлено, что в соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства Федеральной налоговой службы, ООО «Виктори» является микропредприятием. Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекалось. Совершенное ООО «Виктори» административное 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 знакомиться 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 «Виктори» административного правонарушения, материальное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать Общество с ограниченной ответственностью «Виктори» (ранее ООО «СОМП»; ИНН 7724486187; ОГРН 1197746497222) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП и назначить ему наказание в виде предупреждения.