

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об

административном правонарушении № 042/04/14.3-1815/2021

«13» декабря 2021 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1815/2021, возбужденного протоколом от 13.12.2021 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Центр Снабжения» (далее - ООО «Центр Снабжения», юридический адрес: 115201, г. Москва, пер. 2-й Котляковский, д. 1, стр. 27, пом. № 2, ОГРН 1177746215580, Дата присвоения ОГРН 06.03.2017, ИНН 7724403254, КПП 772401001), в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела

УСТАНОВИЛА:

13.07.2021 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-253/2021 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Центр Снабжения» нарушившим требования пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5, части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы 21.12.2020 в 15 часов 54 минуты на электронную expert-mar@mail.ru посредством электронного письма от <...> <...> с информацией рекламного характера следующего содержания:

«Здравствуйте! Меня зовут Александр... Мы производим и продаем: бактерицидные рециркуляторы воздуха (противодействуют заражению COVID-19); Бесконтактные термометры; Маски одноразовые медицинские;... Сделав заказ у нас, вы получаете: отличное качество, лучшие цены от производителя, максимально оперативные условия поставки... г. Москва, ул. Бирюлевская, 12 корп 3, <...>, ... www.re-istok.ru».

Из ответа ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 20.01.2021 б/н), следует, что абонентский номер 8-977-838-57-81, указанный в рекламе принадлежит ООО «Центр Снабжения» (ИНН 7724403254) на основании договора об оказании услуг связи от 03.07.2017.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством электронного письма на электронную почту <...> заявитель не давал.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Следовательно, распространение ООО «Центр Снабжения» рекламы посредством электронного письма на электронную почту <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Также в соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с пунктом 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»» при анализе информации, содержащейся в рекламе, судам необходимо иметь в виду, что рекламодатель несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющейся. Суды должны учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства. Поэтому реклама может быть признана недостоверной и в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов.

Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах. В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Использование сведений о преимуществах оказываемых услуг не противоречит законодательству о рекламе, в случае если такое преимущество подтверждено документально.

Использование в рекламе неточных высказываний или преувеличений относительно самого рекламодателя может создать у потребителя неверное представление о его статусе, существовании оказываемых им услуг и качестве товаров.

Таким образом, использование в рекламе обозначения «Лучшие цены от производителя» является нарушением пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», поскольку данная информация не подтверждена документально.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2, пунктами 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламодателем и рекламораспространителем является ООО «Центр Снабжения».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) 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 «Центр Снабжения», выразившиеся в нарушении требований пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5, части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы на электронную почту <...> без согласия владельца данной электронной почты, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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 «Центр Снабжения» административного правонарушения: 21.12.2020 в 15 часов 54 минут.

Место совершения ООО «Центр Снабжения» административного правонарушения: г. Мариинск, Кемеровская область – Кузбасс.

19.07.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 31.08.2021 в 08 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Центр Снабжения», <...> заказными письмами с уведомлением о вручении.

31.08.2021 на составление и подписание протокола об административном правонарушении законный представитель ООО «Центр Снабжения» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Центр Снабжения» о дате, времени месте составления и подписания протокола об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

01.09.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 11.10.2021 в 08 часов 30 минут. Уведомление

было направлено в адрес ООО «Центр Снабжения», <...> заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «возврат отправителю из-за истечения срока хранения», а также о вручении почтовой корреспонденции <...> имеются в материалах дела).

11.10.2021 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-1815/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Центр Снабжения», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

11.10.2021 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1815/2021 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 25.10.2021 в 08 часов 40 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Центр Снабжения», <...> заказными письмами с уведомлением о вручении.

11.10.2021 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-1815/2021 законный представитель ООО «Центр Снабжения» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Центр Снабжения» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 25.10.2021 рассмотрение дела № 042/04/14.3-1815/2021 об административном правонарушении было отложено на 13.12.2021 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Центр Снабжения», <...> заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «возврат отправителю из-за истечения срока хранения» корреспонденции, направленной в адрес ООО «Центр Снабжения», а также о вручении почтовой корреспонденции <...> имеются в материалах дела).

13.12.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-1815/2021 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-1815/2021 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ООО «Центр Снабжения», выразившиеся в нарушении требований пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5, части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы на электронную почту <...> без согласия владельца данной электронной почты, 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 «Центр Снабжения» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «Центр Снабжения» 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 «Центр Снабжения», выразившиеся в нарушении требований пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5, части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы на электронную почту <...> без согласия владельца данной электронной почты, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Центр Снабжения» подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-1815/2021 от 11.10.2021, решением от 13.07.2021 по делу № 042/05/18-253/2021 и другими материалами.

Срок давности привлечения ООО «Центр Снабжения» 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 заместителем 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.

Заместитель 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

«Центр Снабжения» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Центр Снабжения» 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 «Центр Снабжения» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 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 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 письмом ФАС России от 18.10.2016 № АК/71508/16, данная норма устанавливает обязанность замены штрафа, как административного наказания за совершенное правонарушение, на предупреждение отдельной категории лиц – для субъектов малого и среднего предпринимательства, которые могут быть как лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, так и юридическими лицами, а также для работников таких субъектов, включая должностных лиц таких субъектов.

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 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 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 «Центр Снабжения» в момент совершения правонарушения (21.12.2020) имело статус микропредприятия.

В данном случае в своем заявлении <...> указывает на причинение ей морального вреда нарушением нематериальных прав при направлении ООО «Центр Снабжения» рекламы на электронную почту <...> без ее согласия.

Определением от 25.10.2021 (исх. от 25.10.2021 № 09/10330) у <...> были запрошены доказательства причинения вреда при направлении ООО «Центр Снабжения» рекламы на электронную почту <...> без согласия. Информацию <...> необходимо было представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 10.12.2021. Копия данного определения была получена <...> 30.10.2021, что подтверждается распечаткой с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок». Вместе с тем, запрашиваемая информация от <...> по состоянию на 13.12.2021 в адрес Кемеровского УФАС России не поступила.

В связи с изложенным, заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области не установлено наличие причинение вреда, а также реальной угрозы причинения вреда жизни и здоровью <...> в результате допущенного нарушения при направлении ООО «Центр Снабжения» рекламы на электронную почту <...> без согласия <...>.

Таким образом, наличие причинение вреда, а также реальной угрозы причинения вреда жизни и здоровью заявителя в результате выявленного нарушения, отсутствует.

Поскольку материалами дела причинение вреда или наличие угрозы причинения вреда не установлены, сведения о том, что ООО «Центр Снабжения» ранее уже привлекалось к ответственности в материалах дела так же отсутствуют все условия для возможности применения части 2 статьи 3.4 КоАП РФ, соблюдены.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Центр Снабжения» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ООО «Центр Снабжения» в момент совершения правонарушения (21.12.2020) 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 «Центр Снабжения» (юридический адрес: 115201, г. Москва, пер. 2-й Котляковский, д. 1, стр. 27, пом. № 2, ОГРН 1177746215580, Дата присвоения ОГРН 06.03.2017, ИНН 7724403254,

КПП 772401001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Центр Снабжения» (юридический адрес: 115201, г. Москва, пер. 2-й Котляковский, д. 1, стр. 27, пом. № 2, ОГРН 1177746215580, Дата присвоения ОГРН 06.03.2017, ИНН 7724403254, КПП 772401001) 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.