

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

№ 058/04/14.3-702/2020

13 ноября 2020 года

г. Пенза, ул. Урицкого,

прио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-702/2020, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью, в связи с совершением деяния, содержащего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### УСТАНОВИЛ:

рассмотрение поступил протокол от 30.10.2020 № 058/04/14.3-702/2020 об административном правонарушении, составленный главным специалистом-инспектором отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении ООО, в связи с совершением деяния, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

протокола об административном правонарушении от 30.10.2020 № 058/04/14.3-702/2020 и материалов дела следует.

делом Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-638/2020 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ООО по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – «О рекламе»).

рассматриваемая ООО реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 15 октября 2020 года в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана ненадлежащей.

в соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административных правонарушений должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к

буждению дела об административном правонарушении, предусмотренном п. 14.3 настоящего Кодекса.

посмотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

В ходе совершения ООО действий по распространению ненадлежащей рекламы издан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждаются представленными доказательствами.

Из материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/18-638/2020 следует, что на абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ПАО «МТС» поступил телефонный звонок с рекламой следующего содержания:

«Мероприятие посвященное открытию медицинского массажного центра в Пензе. Да и кстати, чтобы Вы не переживали, наше мероприятие проводится с соблюдением всех норм безопасности. Так вот, там Вы можете абсолютно бесплатно пройти сеанс оздоровительного и расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. За тем оставить свой отзыв и далее, в благодарность от наших спонсоров, получить замечательный подарок часы, которые контролируют основные показатели состояния вашего организма, такие как пульс, вашу активность, сожженные калории, количество шагов, пройденных за день и многое другое. Кстати, такие часы в мире спасли уже не одну жизнь. Так как они способны распознать любое нарушение сердцебиения, как тахикардия и сразу же сообщить об этом звуковым сигналом. Наша встреча состоится 27 июля в пятницу в Пензе, а за день до мероприятия я перезвоню и сообщу вам точный адрес. Это мероприятие абсолютно бесплатное и продлится всего полтора часа. На нем ведущие специалисты в области массажа покажут эффективные, но действенные приемы, благодаря которым восстанавливается эластичность позвоночника, а также расскажут о методах борьбы с болью в позвоночнике и суставах. Вы сможете задать любой интересующий вопрос нашим специалистам и при желании пройти любой вид массажа на нашем новейшем оборудовании абсолютно бесплатно. Мы приглашаем гостей от 35 до 65 лет. Я так понимаю, вы входите в нашу возрастную категорию. Также вы можете взять с собой еще одного человека и лично Я рекомендую по возможности прийти со второй половиной, так как пары у нас получают более ценные подарки, а за день до мероприятия Я перезвоню, чтобы уточнить с кем Вы будете...».

Дата и время поступления сообщения: 16.07.2020 в 17:28. Рекламное сообщение поступило с номера +7.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «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. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, исполнитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности

э мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

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

неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной зоны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

ым образом, под рекламой понимается определенная адресованная информация, направленная на продвижение рекламируемого объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

счет одновременного информирования большого количества людей реклама призвана ознакомить потребителей с товарами, услугами, реализуемыми на рынке, сформировать к ним положительное отношение потребителей, позитивно выделить определенные организации, товары и услуги из всего существующего ассортимента.

Информация медицинского массажного центра в Пензе, распространяемая посредством использования телефонной связи, подпадает под понятие рекламы, поскольку: адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания потребителей рекламы к товару (услуге), способствует его продвижению на рынке.

соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, радиотелефонной, 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.

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.

согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

где рассмотрения дела установлено, что телефонный номер <...> выделен абоненту Л.. на основании договора о предоставлении услуг связи с ПАО «МТС».

амное сообщение поступило с номера +7.

зенским УФАС России в адрес ЗАО «Пауэр Телеком» (оператор) направлен дос (исх. от 24.07.2020 № 2330-2) о предоставлении сведений относительно нента телефонного номера, с которого отправлено вышеупомянутое амное сообщение.

асно информации, представленной ЗАО «Пауэр Телеком» (оператор) нентский номер +7 принадлежит Обществу с ограниченной ответственью основании договора № от об оказании услуг связи.

им образом, рекламораспространителем сообщений является ООО .

асти 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» закрепляется презумпция отсутствия занного согласия абонента или адресата, и именно на амораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое асие было дано.

им образом, распространение рекламы по телефону возможно лишь при звии получения на это предварительного согласия лица, которому адлежит телефонный номер <...> выделенный в соответствии с договором об зании услуг связи (абонента). При этом доказывать факт получения такого асия должен рекламораспространитель, а в случае отсутствия таких азательств реклама признается распространенной без предварительного асия абонента.

О «Рафако Импорт» не представлены доказательства того, что им в процессе эфонных звонков с рассматриваемой рекламой было получено согласие нента мобильного телефона +7 Л. на получение рекламного сообщения.

ериалами дела № 058/05/18-638/2020 по признакам нарушения зодательства Российской Федерации о рекламе подтверждается тот факт, рассматриваемая реклама была отправлена Заявителю на его абонентский ер <...> без предварительного согласия абонента или адресата (Заявителя) олучение рекламы.

им образом, реклама медицинского массажного центра в Пензе пространялась посредством использования телефонной связи с нарушением зований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

етственность за нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии :татией 38 названного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи )3 «О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем ется лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в ой форме и с использованием любых средств.

им образом, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее тическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения зебителей.

ранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателя – ООО .

Рекламодатель обязан соблюдать требования статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при условии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Действия ООО 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 ненадлежащей.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, 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 трех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Пенза.

Дата совершения административного правонарушения: 16.07.2020.

Нам образом, в действиях ООО «Рафако Импорт», содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Согласно части 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

ого 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 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 настоящего Кодекса.

Согласно ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение налагается за впервые совершенные административные правонарушения в 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 при отсутствии имущественного ущерба.

При рассмотрении дела установлено, что в соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства Федеральной налоговой службы, ООО является микропредприятием. Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекалось. Совершенное ООО 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.

Согласно п.4 ст.26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении лежит выяснению обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно статье 4.2 КоАП РФ установлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность, перечень которых не является закрытым.

Ввиду из совокупности обстоятельств дела, считаю возможным в качестве смягчающих обстоятельств по делу учесть совершение правонарушения впервые.

Согласно обстоятельствам, отягчающим административную ответственность, предусмотренным статьей 4.3 КоАП РФ, при рассмотрении дела не установлено.

ответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении вправе ознакомиться 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 административного правонарушения, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

Признать ООО виновным в совершении административного правонарушения и ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.