

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 49

о назначении административного наказания
по делу № 190-АД(Р)07-18 об административном правонарушении

24 июля 2018г. г. Барнаул

Я, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю К <...>, рассмотрев протокол должностного лица управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю №27 от 10.07.2018г. и материалы дела об административном правонарушении № 190-АД(Р)07-18, возбужденного в отношении должностного лица ООО «Паритет» - директора Г<...> (далее – Г<...>) <...>, ИНН: 420402895002, место рождения: <...>, адрес регистрации: <...>, и другие материалы дела №190-АД(Р)07-18 об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

должностное лицо ООО «Паритет» - директор Г<...> на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился.

В соответствии с ч.2 ст.25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных ч.3 ст.28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения. Лицо, в отношении которого ведется производство по делу надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Должностное лицо ООО «Паритет» - директор Г<...> направил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вхд. №188755 от 18.07.2018г.).

В соответствии со ст. 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

Согласно протоколу об административном правонарушении № 27 от 10.07.2018г. в действиях должностного лица ООО «Паритет» - директора Глинского Э.Ю. допущено нарушение ч.1 ст.24 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Данное обстоятельство выражается в следующем.

24 января 2018 года в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление гражданина РФ (вхд.№18621 от 24.01.2018г.) о получении 19.01.2018 в 10 часов 55 минут на абонентский номер <...> <...> с абонентского номера 8<...> рекламной информации услуг ООО «Паритет» о сервисном осмотре пластиковых окон без согласия абонента.

В качестве доказательства заявитель представил аудиозапись телефонного разговора с информацией следующего содержания: «Здравствуйте! Компания «Паритет», сервисный центр по обслуживанию пластиковых окон. Я звоню вас проинформировать: в г.Новосибирске 24 числа в субботу будет проводиться плановая бесплатная проверка и профилактика для пластиковых окон, у которых закончилась гарантия и срок установки более 3-х лет. Скажите пожалуйста на ваши окна гарантия действительна или нет, могу уточнить?....».

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама – это 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. Распространяемая посредством телефонной связи информация о сервисном центре по обслуживанию пластиковых окон ООО «Паритет», а также оказываемых ООО «Паритет» услугах (бесплатная проверка и профилактика пластиковых окон), соответствует законодательному определению понятия «реклама».

Согласно статье 18 Федерального 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 детализации услуг связи, представленной оператором ПАО «Вымпелком» обособленное подразделение г.Барнаул, 19.01.2018 года в 10:55:34 на номер <...> <...> поступил телефонный звонок от абонента 8<...> (продолжительность звонка 00:01:02).

Согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, оператором номера 8<...> является ОАО «Вымпел-Коммуникации» Алтайский край. Из представленных ПАО «Вымпел-Коммуникации» пояснений и материалов (вхд. №181700 от 19.02.2018г.) следует, что абонентский номер <...> <...>, с которого был осуществлен звонок, принадлежит ООО «Паритет» (ИНН 4223062939, 630007, г.Новосибирск, ул. Октябрьская, д.34, оф.5).

На запрос антимонопольного органа согласие заявителя на получение рекламной информации услуг ООО «Паритет» о сервисном осмотре пластиковых окон, распространенной на абонентский номер заявителя посредством телефонного звонка, в антимонопольный орган ООО «Паритет» не представлено. В обоснование технической ошибки ООО «Паритет» представлен договор на оказание услуг №27 от 04.02.2017г., заключенный с гражданином РФ «Х» (вхд. №184196 от 13.04.2018г.), в котором в качестве контактного телефона указан номер телефона схожий с абонентским номером заявителя.

С учетом того, что ООО «Паритет» не представлено согласие абонента на получение рекламы, рассматриваемый телефонный звонок осуществлен с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

25 апреля 2018 года Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе признала ненадлежащей

рекламную информацию услуг ООО «Паритет» о сервисном осмотре пластиковых окон, распространенную на абонентский номер заявителя 8<...> посредством телефонного звонка с абонентского номера 8<...> так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе». ООО «Паритет» признано нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе». Согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. Материалами дела установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламной информации является ООО «Паритет» (ИНН 4223062939, 630007, г.Новосибирск, ул. Октябрьская, д.34, оф.5). Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях. Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, директором ООО «Паритет» является Г<...>. В соответствии с приказом ООО «Паритет» №11-к от 29.06.2016г., Глинский Э.Ю. назначен на должность директора ООО «Паритет». Согласно п. 2.2. раздела 2 Должностной инструкции директора ООО «Паритет» № 2-р/с от 03.05.2016г., утвержденной директором ООО «Паритет» Глинским Э.Ю., на директора возложены функциональные обязанности, в том числе соблюдение законности деятельности компании, выполнение требований к ее функционированию в рамках законов РФ. Согласно п.4.4. раздела 4 Должностной инструкции директор несет ответственность за ненадлежащее исполнение собственных должностных обязанностей. Согласно ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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. На основании ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Должностное лицо ООО «Паритет» - директор Г<...> имел реальную возможность обеспечить соблюдение законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, но не принял к тому надлежащих мер, не проявил должную степень заботливости и осмотрительности при принятии решения о распространении рассматриваемой рекламы, что привело к нарушению законодательства Российской Федерации о рекламе и влечет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. В соответствии с ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламодателем 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 должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

У должностного лица ООО «Паритет» - директора Г<...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях Глинского Э.Ю. имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие должностным лицом ООО «Паритет» - директором Г<...> должных мер по соблюдению требований ч.1 ст.18 Закона о рекламе, привело к нарушению законодательства Российской Федерации о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

10.07.2018г. должностное лицо ООО «Паритет» - директор Г<...> на составление и подписание протокола в назначенное время не явился. Проккол об административном правонарушении был составлен в его отсутствие, копия протокола была направлена по почте заказным письмом с уведомлением о вручении 10.07.2018г.

В соответствии со ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, установлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность, а именно: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 ст. 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, соответствующие следующим условиям:
- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, по состоянию на 24.07.2018г., ООО «Паритет» относится к категории – микропредприятие.

Таким образом, ООО «Паритет» соответствует указанным условиям отнесения к категории субъектов малого и среднего предпринимательства – малое предпринимательство.

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Должностное лицо ООО «Паритет» - директор Г<...> впервые совершил нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что должностное лицо ООО «Паритет» - директор Г<...> является работником субъекта малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит

замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 14.3, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать должностное лицо ООО «Паритет» - директора Г<...> (ИНН: 420402895002) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч.1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Дата выдачи постановления «24» июля 2018г.

Заместитель руководителя управления
Советник ГГС РФ 1 класса К<...>