

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об

административном правонарушении № 042/04/14.3-433/2021

«12» мая 2021

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-433/2021, возбужденного протоколом от 24.03.2021 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Респилон-Сибирь» (в соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ 15.12.2020 изменилось наименование ООО «Автоинвест» на ООО «Респилон-Сибирь», а также место нахождения и юридический адрес: 650070, г. Кемерово, ул. Тухачевского д. 50/5, оф. 20, на 650023, г. Кемерово, Кемеровская область – Кузбасс, ул. Терешковой, д. 18, пом. 601., далее – ООО «Респилон-Сибирь», юридический адрес: 650023, г. Кемерово, Кемеровская область – Кузбасс, ул. Терешковой, д. 18, пом. 601, ИНН 4205377870, ОГРН 1194205005092, дата присвоения ОГРН 18.02.2019, КПП 420501001, в соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ 27.04.2021 изменилось наименование ООО «Респилон-Сибирь» на ООО «Группа Компаний Сибирский-Агент», далее – ООО «ГК Сибирский-Агент») в отсутствие законного представителя, защитника ООО «ГК Сибирский-Агент» (ранее – ООО «Респилон-Сибирь»), уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

14.10.2020 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-1029/2020 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Автоинвест», нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), при распространении рекламы 12.05.2020 в 13 часов 11 минут посредством телефонного звонка без согласия заявителя следующего содержания:

- «Алло! Добрый день! Евгений?

- Да, он самый.

- Евгений, очень приятно! Меня зовут Мария. Я являюсь менеджером детского лагеря «Спецназ – дети». Евгений, скажите, дети есть у Вас? Лагерь новый открывается в Кемерово.

- Нет, нету. Вопрос такой. Откуда у вас этот номер телефона?

- У нас клиентов много. Может кто-то оставил» звонок поступил на абонентский номер заявителя <...> от абонента <...>.

Поступление звонка 12.05.2020 в 13 часов 11 минут на телефон заявителя подтверждается представленной записью разговора и детализацией предоставленных услуг по абонентскому номеру <...>. В соответствии с представленной детализацией услуг в момент совершения звонка абонент находился в Кемеровской области.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «ВымпелКом» (вх. исх. от 26.05.2020 № ВР-04/б/н), следует, что абонентский номер <...>, с которого заявителю поступил звонок с нежелательной рекламой принадлежит ООО «Автоинвест» по договору об оказании услуг связи «Билайн» № 713398602 от 01.03.2019.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонного звонка на абонентский номер 8-923-600-17-70 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 «Автоинвест» рекламы посредством совершения телефонного звонка без согласия абонента 8-923-600-17-70, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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 рекламораспространителем является ООО «Автоинвест».

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 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 «Автоинвест», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента, 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 физических лиц – от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей.

Время совершения ООО «Автоинвест» административного правонарушения:
12.05.2020 в 13 часов 11 минут;

Место совершения ООО «Автоинвест» административного правонарушения:

Кемеровская область.

22.10.2020 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении на 26.11.2020 в 10 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Автоинвест» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

26.11.2020 на составление и подписание протокола об административном правонарушении законный представитель ООО «Автоинвест» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Автоинвест» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

Уведомлением о составлении протокола были назначены место и время составления протокола об административном правонарушении на 14.01.2021 на 08 часов 30 минут. Данное уведомление было направлено в адрес ООО «Автоинвест» заказным письмом с уведомлением о вручении.

14.01.2021 на составление протокола законный представитель ООО «Автоинвест» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Автоинвест» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

Кемеровским УФАС России установлено, что в соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ 15.12.2020 изменилось наименование ООО «Автоинвест» на ООО «Респилон-Сибирь», а также место нахождения и юридический адрес: 650070, г. Кемерово, ул. Тухачевского д. 50/5, оф. 20, на 650023, г. Кемерово, Кемеровская область – Кузбасс, ул. Терешковой, д. 18, пом. 601.

14.01.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены место и время составления протокола об административном правонарушении на 11.02.2021 на 09 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено в адрес ООО «Респилон-Сибирь» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО Почта России: отслеживание почтовых отправлений с отметкой «Неудачная попытка вручения», имеется в материалах дела).

11.02.2021 на составление протокола законный представитель ООО «Респилон-Сибирь» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Респилон-Сибирь» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

Уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 24.03.2021 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Респилон-Сибирь» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с отметкой «Вручение адресату почтальоном 19.02.2021», имеется в материалах дела).

24.03.2021 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-433/2021 об административном правонарушении в отсутствие

законного представителя, защитника ООО «Респилон-Сибирь», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

24.03.2021 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-433/2021 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 07.04.2021 на 09 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Респилон-Сибирь» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО Почта России: отслеживание почтовых отправлений с отметкой «Неудачная попытка вручения», имеется в материалах дела).

07.04.2021 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-433/2021 об административном правонарушении законный представитель ООО «Респилон-Сибирь» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Респилон-Сибирь» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 07.04.2021 рассмотрение дела № № 042/04/14.3-433/2021 было отложено на 12.05.2021 на 10 часов 00 минут. Копия данного определения об отложении была направлена в адрес ООО «Респилон-Сибирь» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО Почта России: отслеживание почтовых отправлений с отметкой «Возврат отправителю по иным обстоятельствам», имеется в материалах дела).

Кемеровским УФАС России установлено, что в соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ 27.04.2021 изменилось наименование ООО «Респилон-Сибирь» на ООО «ГК Сибирский-Агент».

12.05.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-433/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «ГК Сибирский-Агент», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-433/2021 об административном правонарушении, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ООО «ГК Сибирский-Агент», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», 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 «ГК Сибирский-Агент» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «ГК Сибирский-Агент» 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 «ГК Сибирский-Агент», выразившиеся в нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «ГК Сибирский-Агент» подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-433/2021 от 24.03.2021.

Срок давности привлечения ООО «ГК Сибирский-Агент» 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 руководитель 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.

Руководитель 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 «ГК Сибирский-Агент» совершение административного правонарушения впервые.

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

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также 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 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 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5-2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 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 «ГК Сибирский-Агент» имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «ГК Сибирский-Агент» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ООО «ГК Сибирский Агент» 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 «ГК Сибирский-Агент» (юридический адрес: 650023, Кемеровская область – Кузбасс, г. Кемерово, ул. Терешковой, д. 18, пом. 601, ОГРН 1194205005092, ИНН 4205377870, КПП 420501001, дата присвоения ОГРН 18.02.2019) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Административное наказание в виде административного штрафа заменить на предупреждение. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «ГК Сибирский-Агент» (юридический адрес: 650023, Кемеровская область – Кузбасс, г. Кемерово, ул. Терешковой, д. 18, пом. 601, ОГРН 1194205005092, ИНН 4205377870, КПП 420501001, дата присвоения ОГРН 18.02.2019) 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.