

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

## о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город

Омск

Дело №

20 апреля 2023 года  
409/2023

055/04/14.3-

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 06.04.2023 и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении общества с ограниченной ответственностью «М КОНКОРД» (ИНН <...>, ОГРН <...>, адрес: <...>, далее – ООО «М КОНКОРД», Общество)

в отсутствие законного представителя ООО «М КОНКОРД», извещенного надлежащим образом (уведомление о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении от 07.04.2023 исх. № ТШ/2241/23, почтовый идентификатор отправления 64401060939473),

### УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 09.02.2023 по делу № 055/05/18-20/2023 действия ООО «М КОНКОРД», выразившиеся в распространении 22.10.2022 в 17:48 час. в адрес гражданина (абонентский номер <...>) с абонентского номера <...> посредством радиотелефонной связи рекламы без предварительного согласия абонента на ее получение, были признаны нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Протоколом об административном правонарушении от 06.04.2023 возбуждено дело № 055/04/14.3-409/2023 в отношении ООО «М КОНКОРД».

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными протоколом и другими документами, подтверждено следующее.

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявления гражданина <...> по факту осуществления 22.10.2022 в 17:48 час. на принадлежащий ему абонентский номер <...> звонка рекламного характера с абонентского номера <...>.

В качестве доказательства заявителем приложена аудиозапись телефонного разговора следующего содержания:

«- Да, здравствуйте.

- Алло, здравствуйте. Алло, вы меня слышите?

- Да, здравствуйте.

- Ало, меня слышно? Здравствуйте, меня зовут <...>. У нас в Омске скоро будет проходить мероприятие, посвященное здоровью, на которое вас, собственно, и хочу пригласить. Я буквально вкратце расскажу, что будет на встрече: это будет рекламная компания, где ведущие производители будут представлять свои новинки в области оздоровления. От вас лишь потребуются пройти сеанс массажа на новейшем массажном оборудовании от наших спонсоров, ну и поделиться своими впечатлениями. А за ваш отзыв вы получите от нас хороший подарок – это будет автомобильный видеорегистратор с функцией ночного видения.

Наша встреча состоится 28 октября в пятницу в Омске. А за день до мероприятия я вам перезвоню. Мы приглашаем гостей от 35 до 78 лет, и вы также с собой можете взять еще одного человека. Но лично я вам рекомендую брать с собой свою вторую половину, так как для пар мы подготовили очень хороший подарок-сюрприз. Начало самого мероприятия в 14:00. Подскажите, пожалуйста, ваш личный номер телефона, на который я могу вам выслать смс-сообщение с точным адресом и датой встречи.

- Вы же звоните мне на личный телефон.

- Подскажите, пожалуйста, ваш личный номер телефона, на который я могу вам выслать...».

По определению, данному статьей 3 Федерального закона «О рекламе»:

реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 - это 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 - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к «мероприятию, посвященному здоровью».

При этом указанная реклама распространена с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе:

По утверждению заявителя, рекламная информация была направлена без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие

согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

Согласно информации из Базы данных перенесенных абонентских номеров абонентский номер <...> принадлежит к ресурсу нумерации ООО «Интернод».

На запрос Омского УФАС России ООО «Интернод» была представлена информация, согласно которой абонентский номер <...> выделен ООО «М КОНКОРД» на основании договора оказания услуг № INT 0042661814 от 18.10.2022.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «М КОНКОРД» является рекламодателем.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 10 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 четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, ООО «М КОНКОРД», имея возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от Общества меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Омск.

Время совершения административного правонарушения: 22.10.2022 в 17:48 час.

Протокол по делу об административном правонарушении № 055/04/14.3-409/2023 составлен должностным лицом Омского УФАС России 06.04.2023 в отсутствие законного представителя в отсутствие законного представителя ООО «М КОНКОРД», извещенного надлежащим образом (уведомление о времени и месте составления протокола об административном правонарушении от 13.02.2023 исх. № ТШ/969/23, почтовый идентификатор отправления 64401072773553).

Копии протокола и определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-409/2023 направлены по юридическому адресу ООО «М КОНКОРД» заказным письмом с уведомлением от 07.04.2023 исх. № ТШ/2241/23, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо Омского УФАС России (почтовый идентификатор отправления 64401060939473) получено ООО «М КОНКОРД» 12.04.2023.

Таким образом, ООО «М КОНКОРД» надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-409/2023.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ООО «М КОНКОРД» установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие Общество действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-409/2023, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «М КОНКОРД» (статья 4.2 КоАП РФ), не выявлено.

В силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ отягчающим обстоятельством признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В пункте 19.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 указано, что «...в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

*При применении указанной нормы судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ...».*

Согласно информационной базе платформы «Дело (ЕИАС – Дело) по состоянию на 20.04.2023 ООО «М КОНКОРД» привлекалось к административной ответственности за совершение однородного административного правонарушения (постановление Смоленского УФАС России по делу об административном правонарушении № 067/04/14.3-161/2022 от 27.05.2022, постановление Свердловского УФАС России по делу об административном правонарушении № 066/04/14.3-1573/2022 от 06.06.2022, постановление Московского УФАС России по делу об административном правонарушении № 050/04/14.3-1616/2022 от 21.11.2022).

Таким образом, указанное в постановлении по делу № 055/04/14.3-409/2023 правонарушение совершено ООО «М КОНКОРД» повторно в период, когда Общество считалось подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

С учетом позиции, изложенной в пункте 43 Обзора судебной практики Верховного Суда

Российской Федерации № 4, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 26.12.2018, оснований для применения статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ не имеется в связи с тем, что указанное в постановлении по делу об административном правонарушении № 055/04/14.3-409/2023 правонарушение совершено ООО «М КОНКОРД» **не впервые**.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 24.08.2015 № 38653,

#### ПО С Т А Н О В И Л А:

Признать общество с ограниченной ответственностью «М КОНКОРД» (ИНН <...>, ОГРН <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде **административного штрафа** в размере **110 000** (Сто десять тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случаев, предусмотренных частями 1.1, 1.3 - 1.3-3 и 1.4 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности **по реквизитам, указанным в платежном поручении**, являющимся неотъемлемой частью настоящего постановления.

При оплате административного штрафа **платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номере идентификатора начисления УИН**, указанного в назначении платежа прилагаемого к настоящему постановлению бланка платежного поручения.

Согласно части 1.3-3 статьи 32.2 КоАП РФ при уплате административного штрафа за административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, лицом, привлеченным к административной ответственности за совершение данного административного правонарушения, либо иным физическим или юридическим лицом **не позднее ДВАДЦАТИ ДНЕЙ со дня вынесения постановления о наложении административного штрафа административный штраф может быть уплачен в размере ПОЛОВИНЫ суммы наложенного административного штрафа**, за исключением административных правонарушений, предусмотренных статьями 13.15, 13.37, 14.31, 14.31.2, частями 5 - 7 статьи 14.32, статьями 14.33, 14.56, 15.21, 15.30, 19.3, частями 1 - 8.1, 9.1 - 39 статьи 19.5, статьями 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 случае, если копия постановления о назначении административного штрафа, направленная лицу, привлеченному к административной ответственности, по почте

заказным почтовым отправлением, поступила в его адрес после истечения двадцати дней со дня вынесения такого постановления, указанный срок подлежит восстановлению судьей, органом, должностным лицом, вынесшими такое постановление, по ходатайству лица, привлеченного к административной ответственности. Определение об отклонении указанного ходатайства может быть обжаловано в соответствии с правилами, установленными главой 30 настоящего Кодекса. В случае, если исполнение постановления о назначении административного штрафа было отсрочено либо рассрочено судьей, органом, должностным лицом, вынесшими такое постановление, административный штраф уплачивается в полном размере.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах по истечении срока, указанного в части 1, 1.1 или 1.4 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток, а в случаях, предусмотренных частями 1.1 и 1.4 настоящей статьи, в течение одних суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям.

Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления <...>