

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 058/04/14.3-827/2021

ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ

11 ноября 2021 года

г. Пенза, ул. Урицкого, д.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №058/04/14.3-827/2021, возбужденного в отношении ххх, на момент совершения правонарушения являющегося генеральным директором Общества с ограниченной ответственностью «Квинт» (ИНН 5032296110; ОГРН 1185053010328; далее – ООО «Квинт»), по факту нарушения ООО «Квинт» требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС России от 26.07.2021 по делу № 058/05/18-436/2021, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

при рассмотрении поступил протокол от 15.10.2021 № 058/04/14.3-827/2021 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении ххх, в связи с совершением нарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП

Российской Федерации) протокола об административном правонарушении от 15.10.2021 № 058/04/14.3-827/2021 и материалов дела следует.

Решением Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-436/2021 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ООО «Квинт» по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Реклама, размещаемая ООО «Квинт» рекламой решением Комиссии Пензенского УФАС России от 26.07.2021 года в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана ненадлежащей.

ответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение
кностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об
листративных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на
чие события административного правонарушения, является поводом к
уждению дела об административном правонарушении, предусмотренном
ей 14.3 настоящего Кодекса.

1 рассмотрении дела №058/04/14.3-827/2021 xxx не присутствовал. xxx в
ановленном порядке уведомлен о дате, месте и времени рассмотрения дела
058/04/14.3-827/2021.

смотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к
ующему.

г совершения ООО «Квинт» действий по распространению ненадлежащей
амы доказан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о
аме и подтверждается представленными доказательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении
нодательства о рекламе № 058/05/18-436/2021 следует, что в Пензенское УФАС
упило обращение абонента ООО «Т2 Мобайл» (г. Москва), перенаправленное
эральной антимонопольной службой (от 26.04.2021 вх. №1882-э) по вопросу
упления 23.04.2021 в 12:04 телефонного звонка с номера +7 на номер его
фона +7 с рекламой услуг «Уральского банка реконструкции и развития».
итель согласия на получение рекламы на свой абонентский номер оператору
и или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по
ространению рекламы являются нарушением законодательства Российской
эрации о рекламе. Заявителем представлена запись телефонного разговора.

ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации
фонный номер +7 принадлежит оператору ООО «Т2 Мобайл».

ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации
фонный номер +7 принадлежит оператору ПАО «ВымпелКом».

установления рекламораспространителя Пензенским УФАС России 27.04.2021
№№1384-2, 1385-2) направлены запросы в ООО «Т2 Мобайл» и ПАО
мпелКом».

рес Пензенского УФАС России 24.05.2021 (вх.№1351-э) поступил ответ ООО «Т2
айл», согласно которому установлено следующее.

абонентский номер +7 выделен К по договору оказания услуг связи.

ке представлена детализация звонков на абонентский номер +7 за 23.04.2021,
асно которой 23.04.2021 в 12:04 осуществлен звонок с телефонного номера +7.

асно информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) абонентский
эр +79 выделен ООО «Квинт» (ИНН 5032296110; ОГРН 1185053010328) по договору
казании услуг связи «Билайн» № Номер +7 числится за СИМ-картой 8

ением Комиссии Пензенского УФАС России установлено, что на абонентский эр заявителя +7 в сети оператора услуг связи ООО «Т2 Мобайл» поступил фонный звонок с рекламой следующего содержания: «Добрый день. Меня зовут стасия. Это Уральский банк реконструкции и развития. Есть для Вас армация, позвольте озвучу подробности, это займет совсем немного времени. ю сообщить, что мы для Вас подготовили специальное предложение по кредиту чными по ставке от 5.9% годовых. Максимальная сумма кредитования до 10 млн. Наше предложение Вам позволит сделать крупные покупки, сэкономить на дентах при минимальных затратах Вашего времени. Скажите Вас тересовало данное предложение...».

г поступления, указанного звонка подтверждается детализацией доставленных услуг за 23.04.2021, представленной в материалы дела атором Заявителя – ООО «Т2 Мобайл».

териалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, эржание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного эра +7, принадлежащего ООО «Квинт», озвучивает информацию о привлечении ания к оказанию услуг «Уральского банка реконструкции и развития», мирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

ответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, тространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых дств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на лчение внимания к объекту рекламирования, формирование или держание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под эртом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, говитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо зприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

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

эральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 яснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не т быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и ретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации экта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как значенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в аме указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на риятие которых реклама направлена.

асно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда ийской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики ленения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рмация, распространяемая любым способом, в любой форме и с

льзованием 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, является рекламой, если не отвечает требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

анная выше информация полностью подпадает под определение, данное в пункте 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть не персонализированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги «Уральского государственного университета реконструкции и развития» (предложение по кредиту наличными).

в соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по каналам 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с соответствующим требованием.

Постановлением Арбитражного суда Российской Федерации в пункте 15 постановления Президиума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: согласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по каналам 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом следует понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть получено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения его изъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя».

В ходе рассмотрения дела Комиссией была прослушана аудиозапись, представленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

Заявитель сообщил: «...мы для Вас подготовили специальное предложение по кредиту наличными в рассрочку от 5.9% годовых. Максимальная сумма кредитования до 10 млн. руб. Наше предложение Вам позволит сделать крупные покупки, сэкономить на процентах при максимальных затратах Вашего времени...» (относится к рекламе услуг банка (предоставление кредита), согласие на распространение которых заявитель не давал).

распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при использовании для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Понятие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

В этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

Инициатором звонка с предложением получения бесплатной юридической консультации на номер Заявителя без его предварительного согласия является ООО «Квинт», что подтверждается принадлежностью телефонного номера (звонков об оказании услуг связи), сведений, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

В связи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение рекламы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Пензенском УФАС России сведения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям пункта 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Доказательств, материалов, указывающих, что ООО «Квинт» приняты достаточные меры по соблюдению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», пункта 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонка рекламного характера на номер абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО «Квинт» не представлено.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38

О рекламе»).

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

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

Таким образом, распространение 23.04.2021 в 12:04 посредством телефонного звонка, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7, является нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

Действия ООО «Квинт» 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 рекламодателем, самопроизводителем и рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 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 пяти тысяч рублей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч рублей до пяти тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Москва.

Дата совершения административного правонарушения: 23.04.2021.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации, совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций

ководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие, также совершившие административные правонарушения, предусмотренные частями 13.25, 14.24, 14.25, 14.55, 14.56, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.26.1, 15.26.2, 15.29 - 15.31, 15.37, 15.38, частью 9 статьи 19.5, статьей 19.7.3 настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц, руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ в период совершения правонарушения генеральным директором ООО «Квинт» являлся Н.

Н. был назначен единоличным исполнительным органом - генеральным директором ООО «Квинт», в связи с чем являлся должностным лицом, уполномоченным принимать решения, касающиеся текущей деятельности общества, осуществлять организационно-распорядительные функции, в том числе осуществлять контроль за соблюдением требований законодательства РФ о рекламе при распространении обществом рекламы. Материалами дела установлено, что на момент совершения нарушения требований ФЗ "О рекламе" Н. осуществлял руководство ООО «Квинт» и обязан был принять меры по соблюдению требований законодательства РФ о рекламе, однако им не были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению ФЗ "О рекламе" при распространении указанной рекламной информации.

В действиях ООО «Квинт», выразившиеся в распространении рекламы услуг Альского банка реконструкции и развития» в виде телефонного звонка (в частности на номер +7 – 23.04.2021 в 12:04) без получения предварительного согласия абонента на получение рекламы, совершены под руководством генерального директора ООО «Квинт» Н.

Саркину А.В., в связи с занимаемой должностью и возложенными на него полномочиями должно быть известно о необходимости соблюдения законодательства.

Таким образом, в действиях должностного лица – генерального директора ООО «Квинт» Н. содержится состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

1 рассмотрении дела об административном правонарушении обстоятельством, смягчающим административную ответственность, согласно статье 4.2 КоАП РФ, являются:

совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые.

обстоятельств, отягчающих административную ответственность, согласно статье КоАП РФ, не установлено.

1 рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом общественном положении Н. не поступало.

обстоятельств, исключающих согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу административном правонарушении, при рассмотрении административного дела, не установлено.

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 Кодексом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Согласно статье 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 административного 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 она 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, назначенная в официальной порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение

анавливается 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 в отсутствие имущественного ущерба.

где рассмотрения дела установлено, что в соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Квинт» является микропредприятием. Ранее ООО «Квинт», а также его работники – генеральный директор, к административной ответственности за нарушение законодательства об рекламе не привлекались.

совершенное генеральным директором ООО «Квинт» 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.

в соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться 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.

в соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным [законом](#). Федеральным [законом](#) могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

с учетом характера совершенного генеральным директором ООО «Квинт» административного правонарушения, его имущественное положение, обстоятельства, 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 в действиях Н, на момент совершения правонарушения являющегося генеральным директором ООО «Квинт», наличие состава административного

зона нарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 5.27 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

значить Н. наказание в виде предупреждения.