



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде предупреждения
по делу № 066/04/14.3-2123/2019 об административном правонарушении
(ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ)

21.10.2019

г. Екатеринбург

Заместитель руководителя Свердловского УФАС России <...>, рассмотрев на основании ст. 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и в порядке ст. 29.7 КоАП РФ протокол от 29.08.2019 и иные материалы дела об административном правонарушении в отношении **Общества с ограниченной ответственностью «Старкол»** (ИНН 3662266022, ОГРН 1183668031458, дата присвоения ОГРН: 13.08.2018, юр. адрес: 394026, Воронежская обл., г. Воронеж, пр-кт Московский, д. 4, этаж/пом 5/4, далее – ООО «Старкол»),

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ явилось непосредственное обнаружение должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, а именно, установленный по месту выявления, при анализе заявления абонента ПАО «ВымпелКом» (вх. № 01-2113 от 01.02.2019) перенаправленного из ФАС России, а также материалов, направленных в Свердловское УФАС России ПАО «ВымпелКом» (вх. № 01-1623 от 25.01.2019), факт распространения 30.01.2019 в 21:26 на абонентский номер +7(962)...-... звонка рекламного содержания с номера +7(961)..-.., нарушающего требование ч. 1 ст. 18 Федерального Закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), что выразилось в направлении рекламы посредством звонка без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Согласно ч. 2 ст. 29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении, по которому было проведено административное расследование, рассматривается по месту нахождения органа, проводившего административное расследование.

Дело согласно п. 3 ч. 4 ст. 28.1 КоАП РФ возбуждено 29.08.2019 путем составления специалистом-экспертом отдела контроля органов власти Свердловского УФАС России А.П. Кулешовой протокола об административном правонарушении (ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ) в отсутствие законного представителя ООО «Старкол» (защитника), извещенного в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о времени и месте составления протокола, что подтверждается уведомлением о доставке телеграммы (вх. № 01-20146 от 07.08.2019), содержащей информацию о времени и месте составления протокола, направленной по адресу ООО «Старкол», указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ), в соответствии с которой телеграмма не была доставлена по причине выбытия адресата.

Не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением несмотря на почтовое извещение (п. 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»).

В соответствии с пп. «в» п. 1 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» в ЕГРЮЛ содержатся, в том числе, сведения об адресе юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Принимая во внимание по аналогии положения ст. 119 ГПК РФ, п. 5 ст. 123 АПК РФ, согласно которым в случае, если место нахождения или место жительства лица неизвестно, надлежащим извещением считается направление извещения по последнему известному месту нахождения или месту жительства такого лица, направление корреспонденции, содержащей дату и время составления протокола по адресу, указанному в ЕГРЮЛ, не может рассматриваться как ненадлежащее уведомление.

Определением от 29.08.2019 (исх. № 19529 от 03.09.2019) назначены место и время рассмотрения дела на 21.10.2019 в 12 час. 00 мин.

Дело, в соответствии с ч. 3 ст. 25.4 КоАП РФ, рассмотрено 21.10.2019 в отсутствие законного представителя ООО «Старкол», извещенного в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового отправления № 80083540763525, размещенном на сайте ФГУП «Почта России» <https://www.pochta.ru/>, согласно которому корреспонденция Свердловского УФАС России, содержащая информацию о времени и месте рассмотрения дела (исх. № 19529 от 03.09.2019), направленная по адресу Общества, указанному в ЕГРЮЛ (394026, Воронежская обл., г. Воронеж, пр-кт Московский, д. 4, этаж/пом 5/4), не была получена и выслана в Управление в связи с истечением срока хранения.

Не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением несмотря на почтовое извещение (п. 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»).

Отводов не заявлено, а обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела должностным лицом Свердловского УФАС России (ст. 29.2 КоАП РФ) и участия в производстве по делу участвующих в нем лиц (ст. 25.12 КоАП РФ), не выявлено.

Оценив в порядке ст.26.11 КоАП РФ имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо, осуществляющее производство по делу, приходит к следующим выводам относительно подлежащих согласно ст.26.1 КоАП РФ выяснению обстоятельств:

1. Событие предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ административного правонарушения образуют действие (бездействие), выраженное в нарушении законодательства о рекламе.

При рассмотрении поступившего заявления установлено следующее.

В Свердловское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 01-2113 от 01.02.2019) о получении заявителем 30.01.2019 в 21:26 на его абонентский номер +7(962)...-... звонка рекламного содержания с номера +7(961)...-...-, согласия на получение которого, как указал заявитель, он не давал, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно представленной заявителем аудиозаписи, поступивший звонок имеет следующее содержание:

«Здравствуйте. Звонок «Московского агентства недвижимости» с информацией о процентных ставках ипотечного кредитования. Вам сейчас удобно разговаривать? <пауза> В настоящее время, в соответствии с государственным курсом на упрощение условий в приобретении жилья, «Московское агентство недвижимости» предоставляет программу «Доступная ипотека». У агентства партнерские отношения с двадцаткой ведущих банков и базой ипотечных программ по России, а также с ведущими застройщиками рынка первичного жилья. Если вас интересует рынок вторичного жилья, наше агентство на бесплатной основе подберет вам оптимальный вариант. Благодаря нашей поддержке вы сможете снизить ставку ипотеки до полутора процентов. Будучи экспертами в вопросах ипотечного кредитования, знаем, как использовать материнский капитал, подобрать программу для владельцев бизнеса, а также проинформируем вас о льготных программах государственного поддержки, которые мало <...>. В ближайшие дни мы готовы вас принять в офисе (станция метро Тверская) на бесплатную консультацию и подобрать ипотеку на условиях, подходящих для вас. Скажите, вам интересно данное предложение? <пауза> Отлично. Тогда соединяю вас с оператором call-центра – он поможет вам заполнить анкету и запишет вас на встречу со специалистом агентства. Оставайтесь, пожалуйста, на линии.

- Здравствуйте, меня зовут Надежда Николаевна, как я могу к вам обратиться?

- Алексей.

- Алексей, я правильно поняла, что вы остались на линии, потому что вас заинтересовало приобретение недвижимости?

- Что у вас за агентство?

- Агентство недвижимости «Айрэс». Я вас правильно поняла вас заинтересовало и вы остались на линии?

- Агентство «Айрэс»... У вас сайт там есть или что? Или контакты? Посмотреть там.

- Вы меня не слышите, Алексей. Вас заинтересовал этот вопрос?

- Я хочу понять, с кем я общаюсь для начала.

- Я уже сказала. Вас интересует этот вопрос?

- Меня интересует вопрос.

- Какой?

- С кем я сейчас общаюсь, как вас зовут и реквизиты вашей компании.

- Я только что представилась и сказала, как называется.

- У вас сайт есть?»/

Вместе с тем, целями Закона о рекламе являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (ст. 1 Закона о рекламе).

Реклама – 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 (п. 1 ст. 3 Закона о рекламе).

Ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с ч.1 ст.18 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.

В Письме ФАС России от 16.03.2012 №ИА/7867 «О рекламе на дорожных знаках» разъяснено, что к информации, направленной на формирование и поддержание интереса к определенному лицу и его продвижение на рынке, по мнению ФАС России, относится указание следующей информации о лице:

- наименование юридического лица, индивидуального предпринимателя или название торгового предприятия данного лица (независимо от указания вида деятельности), выполненное с использованием товарных знаков, логотипов или иных индивидуализирующих данное лицо обозначений, цветов,
- контактная информация о лице (почтовый адрес, телефон, адрес сайта, электронной почты и т.п.),
- характеристика, описание лица, его деятельности,
- информация о производимых или реализуемых товарах.

В рассматриваемом случае рекламный звонок содержит наименование хозяйствующего субъекта «Агентство недвижимости «Айрэс», а также информацию об оказываемых услугах данным лицом.

Информация, направленная посредством звонка, является рекламной, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – агентству недвижимости «Айрэс», формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно ч. 1 ст. 50 Гражданского кодекса Российской Федерации основной целью деятельности коммерческой организации является извлечение прибыли.

Кроме того, по своему содержанию информация, доведенная до заявителя посредством звонка, адресована неопределенному кругу лиц. Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (Письмо ФАС РФ от 05.04.2007 № АЦ/4624). Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая (п.1 ст.19 ГК РФ). Имя, полученное гражданином при рождении, а также перемена имени подлежат регистрации в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния (п.3 ст.19 ГК РФ). В тексте сообщения отсутствует обращение к абоненту по имени.

Следовательно, поскольку указанная информация не является персонифицированной (абонент не определен заранее в качестве получателя рекламной информации), направлена на формирование и поддержание интереса к объекту рекламирования – хозяйствующему субъекту, осуществляющим деятельность под наименованием «Агентство недвижимости «Айрэс», постольку она признается рекламной.

Таким образом, полученный абонентом сети подвижной радиотелефонной связи звонок является рекламой.

Факт поступления рассматриваемого звонка рекламного характера абоненту ПАО «ВымпелКом» на его абонентский номер +7(962)...-... с номера +7(961)...-... 30.01.2019 в 21:26 подтверждается детализацией услуг связи по абонентскому номеру +7(962)...-... за период с 30.01.2019 00:00 по 30.01.2019 23:59, представленной в материалы дела ПАО «ВымпелКом».

Кроме того, заявителем в материалы дела представлена аудиозапись (вх. № 01-2113 от 01.02.2019), содержащая запись звонка продолжительностью 02 мин. 24 сек., а также детализация услуг связи, свидетельствующая о поступлении с номера +7(961)...-..., принадлежащего ООО «Старкол», входящего соединения продолжительностью 145 сек, что соответствует 2 мин. 25 сек.

Таким образом, сопоставление указанных материалов указывает на то, что фактически продолжительность телефонного соединения, указанного в детализации услуг связи и продолжительность аудиозаписи, представленной заявителем, одинаковы.

При этом согласно ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя (абз.4 п.15 Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Для признания надлежащим факта получения рекламодателем согласия абонента либо адресата на получение им рекламной информации изначально должно быть явно выраженное желание абонента либо адресата на ее получение, в том числе, посредством отметки соответствующего надлежащим образом оформленного пункта.

Вместе с тем, ООО «Старкол» каких-либо письменных пояснений, содержащих, в том числе, сведения об основаниях направлении рекламы заявителю в отсутствие предварительного согласия заявителя, либо о наличии такого согласия, не представлено.

Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Как сообщил заявитель в своем обращении, он не давал согласия на распространение ему рассматриваемой рекламы. Материалы, подтверждающие дачу согласия абонентом ПАО «ВымпелКом»- владельцем номера +7(962)...-..., на получение рекламы, в Управлении отсутствуют.

Таким образом, доказательства получения согласия абонента отсутствуют, а потому имеет место наличие события совершенного 30.01.2019 по месту нахождения абонента (Московская обл., г. Люберцы) административного правонарушения.

2. Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе несет рекламодатель (ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе).

Рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 Закона о рекламе).

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП ЦНИИС, абонентский номер +7(961)...-..., с которого поступил звонок рекламного содержания, а также абонентский номер заявителя +7(962)...-..., относятся к ресурсу нумерации оператора связи ПАО «ВымпелКом».

ПАО «Вымпелком» в письменных пояснениях (вх. № 01-11052 от 05.05.2019) сообщило, что абонентский номер +7(961)...-... выделен ООО «Старкол» (юр. адрес: город Воронеж, проспект Московский 4, этаж 5 Помещение 4 ,394026, Россия, ОГРН

1183668031458, ИНН 3662266022) на основании договора № 702155887 от 01.11.2018 об оказании услуг связи «Билайн».

В соответствии с приложением от 01.11.2018 к договору № 702155887 от 01.11.2018 об оказании услуг связи «Билайн» ООО «Старкол» выделен абонентский номер +7(961)...- ..-...

В соответствии с ч. 1 ст. 44 Закона о связи на территории Российской Федерации услуги связи оказываются операторами связи пользователям услугами связи на основании договора об оказании услуг связи, заключенного в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг связи.

В Правилах оказания услуг телефонной связи (утв. Постановлением Правительства РФ от 09.12.2014 № 1342 «О порядке оказания услуг телефонной связи», далее – Правила оказания услуг телефонной связи) используются, в том числе следующие понятия:

«абонент» - пользователь услуг телефонной связи, с которым заключен договор об оказании услуг телефонной связи при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;

«абонентская линия» - линия связи, соединяющая пользовательское (оконечное) оборудование с оконечным элементом сети связи;

«абонентский номер» - телефонный номер, однозначно определяющий (идентифицирующий) оконечный элемент сети связи или подключенную к сети подвижной связи абонентскую станцию (абонентское устройство) с установленным в ней (в нем) идентификационным модулем;

«вызов» - действия, совершаемые абонентом или пользователем услуг телефонной связи в целях установления соединения своего пользовательского (оконечного) оборудования с пользовательским (оконечным) оборудованием другого абонента или пользователя услуг телефонной связи или с оконечным элементом сети телефонной связи, и совокупность операций, порождаемых этими действиями в сети электросвязи;

«зона обслуживания сети местной телефонной связи» - территория, в пределах которой пользовательское (оконечное) оборудование соединяется или может быть соединено абонентской линией с узлом связи, входящим в состав сети местной телефонной связи оператора связи;

«пользователь услуг телефонной связи» - лицо, заказывающее и (или) использующее услуги телефонной связи;

«телефонное соединение» - установленное в результате вызова взаимодействие между средствами связи, позволяющее абоненту и (или) пользователю услуг телефонной связи передавать и (или) принимать голосовую и (или) неголосовую информацию;

«техническая возможность предоставления доступа к сети местной телефонной связи» - одновременное наличие незадействованной монтированной емкости узла связи, в зоне действия которого запрашивается подключение пользовательского (оконечного) оборудования к сети местной телефонной связи, и незадействованных линий связи, позволяющих сформировать абонентскую линию связи между узлом связи и этим пользовательским (оконечным) оборудованием.

Согласно п. 13 Правил оказания услуг телефонной связи услуги телефонной связи оказываются на основании возмездных договоров.

Сторонами по договору выступают гражданин, юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, с одной стороны, и оператор связи, с другой стороны. Договор, заключаемый с гражданином, является публичным договором (п. 14 Правил оказания услуг телефонной связи).

В соответствии с п. 22 Правил оказания услуг телефонной связи в договоре, заключаемом в письменной форме, должны быть указаны следующие сведения и условия:

- а) дата и место заключения договора;
- б) наименование (фирменное наименование) оператора связи;
- в) реквизиты расчетного счета оператора связи;
- г) достоверные сведения об абоненте:

фамилия, имя, отчество (при наличии), место жительства, дата рождения, реквизиты документа, удостоверяющего личность, - для физического лица;

наименование (фирменное наименование) организации, место нахождения, основной государственный регистрационный номер, индивидуальный номер налогоплательщика - для юридического лица;

фамилия, имя, отчество (при наличии), дата рождения, реквизиты документа, удостоверяющего личность, основной государственный регистрационный номер - для индивидуального предпринимателя;

д) адрес, порядок и способ предоставления счета за оказанные услуги телефонной связи;

- е) срок обеспечения доступа к сети местной или подвижной связи.

В силу пп. «а» п. 23 Правил оказания услуг телефонной связи в договоре должен быть указан абонентский номер (абонентские номера) или уникальный код идентификации (уникальные коды идентификации).

Частью 6 статьи 44 Закона о связи установлено следующее.

Лицо, действующее от имени оператора связи, при заключении договора об оказании услуг подвижной радиотелефонной связи обязано внести в него достоверные сведения об абоненте, перечень которых установлен правилами оказания услуг связи, и направить один экземпляр подписанного договора оператору связи в течение десяти дней после его заключения, если меньший срок не предусмотрен указанным договором.

Оператор связи обязан осуществлять проверку достоверности сведений об абоненте и сведений о пользователях услугами связи абонента - юридического лица либо индивидуального предпринимателя, в том числе представленных лицом, действующим от имени оператора связи, в соответствии с настоящим Федеральным законом и правилами оказания услуг связи.

Проверка достоверности сведений об абоненте - физическом лице, сведений о пользователях услугами связи абонента - юридического лица либо индивидуального предпринимателя осуществляется путем установления фамилии, имени, отчества (при наличии), даты рождения, а также других данных документа, удостоверяющего личность абонента или пользователей услугами связи, подтверждаемых одним из следующих способов:

предоставление документа, удостоверяющего личность;

использование федеральной государственной информационной системы «Единая система идентификации и аутентификации в инфраструктуре, обеспечивающей информационно-технологическое взаимодействие информационных систем, используемых для предоставления государственных и муниципальных услуг в электронной форме»;

использование усиленной квалифицированной электронной подписи;

использование единого портала государственных и муниципальных услуг;

использование информационных систем государственных органов при наличии подключения оператора связи к этим системам через единую систему межведомственного электронного взаимодействия.

В случае неподтверждения достоверности сведений об абоненте, сведений о пользователях услугами связи абонента - юридического лица либо индивидуального предпринимателя, представленных лицом, действующим от имени оператора связи, оператор связи приостанавливает оказание услуг связи в порядке, установленном правилами оказания услуг связи.

В случае ликвидации абонента - юридического лица или прекращения физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя абонентские номера, выделенные таким абонентам по договорам об оказании услуг связи, могут быть переоформлены на фактического пользователя услугами связи путем заключения договора об оказании услуг связи с этим пользователем в порядке, установленном правилами оказания услуг связи.

Оператор связи предоставляет абоненту с использованием информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» сведения о заключенных им с абонентом договорах об оказании услуг подвижной радиотелефонной связи в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно ч. 7 ст. 44 Закона о связи заключение юридическими и физическими лицами, не являющимися операторами связи, договоров об оказании услуг подвижной радиотелефонной связи и осуществление расчетов за данные услуги с абонентами допускаются при наличии в письменной форме документа, подтверждающего полномочия указанных юридических и физических лиц действовать от имени оператора связи.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемого звонка рекламного содержания, распространенного 30.01.2019 в 21:26 на абонентский номер +7(962)...-... с номера +7(961)...-... , является ООО «Старкол» (ИНН 3662266022, ОГРН 1183668031458, дата присвоения ОГРН: 13.08.2018, юр. адрес: 394026, Воронежская обл., г. Воронеж, пр-кт Московский, д. 4, этаж/пом 5/4).

3. 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 (п.1 ст.2.1 КоАП РФ).

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (статья 2.2 КоАП РФ) не выделяет. Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

По результатам оценки в соответствии со ст. 26.11 КоАП РФ представленных материалов должностное лицо установило, что ООО «Старкол» при распространении рекламы с номера +7(961)...-... на абонентский номер заявителя +7(962)...-... имело

возможность убедиться в получении согласия абонента, своевременно установить запрет на направление рекламы заявителю посредством голосовой связи.

Однако ООО «Старкол» не были приняты все зависящие от него меры для предупреждения правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ (нарушение законодательства о рекламе), не были надлежащим образом исполнены организационно-распорядительные и административные функции, контроль за соблюдением требований законодательства о рекламе (в данном случае, ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе) не был обеспечен, вследствие чего было допущено вышеуказанное правонарушение.

Доказательств того, что ООО «Старкол» приняло все зависящие от него меры для соблюдения требований законодательства, в материалах дела не имеется, как и не представлены доказательства объективной невозможности соблюдения требований действующего законодательства.

Таким образом, ООО «Старкол» виновно в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

4. Обстоятельства, смягчающие (ст. 4.2 КоАП РФ) административную ответственность, не выявлены.

5. Обстоятельства, отягчающие (ст. 4.3 КоАП РФ) административную ответственность, не выявлены.

6. Помимо причиненного потерпевшему (Московская обл., г. Люберцы) вреда, иной ущерб, причиненный административным правонарушением, не выявлен.

7. Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не выявлено. Срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе (ст. 14.3 КоАП РФ) составляет один год со дня совершения административного правонарушения (ч.1 ст.4.5 КоАП РФ). Факт распространения ненадлежащей рекламы зафиксирован 30.01.2019 – в день получения абонентом звонка. Таким образом, срок привлечения к административной ответственности – до 30.01.2020.

8. Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения, не выявлены.

За совершение юридическим лицом предусмотренных ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ административных правонарушений установлено административное наказание в виде штрафа в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ, 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 ч. 2 ст. 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 настоящей статьи.

В соответствии с ч.2 ст.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 сведениям из Единого государственного реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на официальном сайте ФНС России <https://rmsp.nalog.ru/>, ООО «Старкол» (ИНН 3662266022) является субъектом малого предпринимательства (микропредприятие). Выявленное в ходе осуществления государственного контроля, совершено им впервые 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 ст. 2.9 КоАП РФ, при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

Согласно п. 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в КоАП РФ конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого установлена ответственность.

В рассматриваемой ситуации доказательств наличия каких-либо исключительных обстоятельств, позволяющих квалифицировать правонарушение, совершенное ООО «Старкол», как малозначительное, не представлено.

Немотивированные случаи прекращения производства по делу по малозначительности и освобождения от административной ответственности за допущенные нарушения неизбежно ведут к формированию у подотчетных субъектов халатного отношения к исполнению своих обязанностей, уверенности в собственной безнаказанности.

Необоснованное применение ст. 2.9 КоАП РФ противоречит задачам производства по делам об административных правонарушениях, сформулированным в ст.24.1 КоАП РФ, основополагающей из которых является обеспечение исполнения вынесенного постановления.

На основании вышеизложенного, учитывая общественно-значимый характер совершенного правонарушения (распространение рекламы без согласия на то абонента), с учетом способа распространения, общественных отношений, на защиту которых направлены требования и ограничения, установленные ст. 18 Закона о рекламе, руководствуясь статьями 4.1. – 4.4, ч. 1 ст. 14.3, статьями 23.48, 24.5, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать **ООО «Старкол»** (ИНН 3662266022, ОГРН 1183668031458, дата присвоения ОГРН: 13.08.2018, юр. адрес: 394026, Воронежская обл., г. Воронеж, пр-кт Московский, д. 4, этаж/пом 5/4) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в порядке замены на **предупреждение**.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в срок, установленный действующим законодательством.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение *десяти суток* со дня вручения или получения копии постановления (ч.1 ст.30.3 КоАП РФ).

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.

Копия постановления вручена или получена _____, что подтверждается _____.

Постановление (решение от _____ по жалобе, протесту) вступило в законную силу _____ (ст. 31.1 КоАП РФ).

Заместитель руководителя Управления

<...>