Я, врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области, <…> (далее по тексту – Должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела № 07-17-19/2019, возбужденного в отношении ООО «Феникс» (ИНН 7713793524; 127287, г. Москва, ул. Хуторская 2-я, дом 38а стр.26),

в отсутствии представителей ООО «Феникс», юридическое лицо извещено надлежащим образом в соответствии с почтовым идентификатором № 46001536018394,

УСТАНОВИЛА:

Представители ООО «Феникс» на рассмотрение дела об административном правонарушении № 056/04/14.3-969/2019 не явились, Общество извещено надлежащим образом 02.09.2019г.

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

Руководствуясь положениями части 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении № 056/04/14.3-969/2019 в отношении ООО «Феникс» рассматривается в отсутствии представителей Общества.

Проанализировав материалы дела № 056/04/14.3-969/2019 Должностным лицом установлено, что 04.04.2019г. в адрес Оренбургского УФАС России поступило обращение <…> о получении в период с 31.12.2017г. по 15.03.2019г. на номер его мобильного телефона <…> смс-сообщений в количестве 35 штук (по состоянию на 15.03.2019г.) рекламного характера от абонента с буквенным обозначением «Phoenix» следующего содержания: «Маргарита Витальевна, вам кто-нибудь предлагал простить половину долга в

других кредитных организациях? Думаем нет! Сделайте правильный выбор. Просим сообщить о своем решении по т.88003332992 ООО Феникс»; Маргарита Витальевна, не верите словам? Зайдите на наш сайт www/phoenix-ca.ru»; «Маргарита Витальевна исполнительное производство – не выход из ситуации, а только усугубление. Мы предлагаем вам альтернативу, которую никто никогда не предложит больше. ООО Феникс 88003332992»; «Маргарита Витальевна на днях мы простили половину долга еще одному нашему заемщику. Вы хотите быть следующим? Позвоните по т.88003332992 ООО Феникс».

Решением по комиссионному делу №07-17-19/2019 установлено, что данная информация отвечает понятию реклама, закрепленного частью 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», привлекая внимание потребителя к объекту рекламирования – услуги по погашению долга. Следовательно, на данную информацию распространяются требования ФЗ «О рекламе».

Абонентский номер <…>принадлежит <…>на основании договора № GF0001959845 от 21.09.2017г. <…> указывает, что не давал своего согласия на получение смс- рассылки.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение указанной 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 материалах комиссионного дела отсутствуют данные о наличии у ООО «Феникс» согласия **<…>**на получение вышеуказанных реклам.

Исходя из данных, имеющихся в материалах дела № 07-17-19/2019, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Феникс» (ИНН 7713793524; 127287, г. Москва, ул. Хуторская 2-я, дом 38а стр.26).

Исходя из письменных пояснений, имеющихся в материалах

комиссионного дела следует, что ООО «Феникс» приобрело у АО «Тинькофф банк» права требования по задолженности **<…>** (указанном в смс-рассылке лице) для взыскания основного долга, где номер принадлежащий **<…>** указан в качестве контактного номера **<…>**. Кредитные отношения между **<…>**и Тинькофф банк были заключены 25.02.2011 года. ООО «Феникс» приобрело у АО «Тинькофф Банк» 14.12.2017 г. права требования по задолженности **<…>**на основании представленного дополнительного соглашения №38 к генеральному соглашению №2 в отношении уступки прав по взысканию задолженности. Однако Общество не убедилось в принадлежности номера **<…>**. ООО «Феникс» подтверждает, что заявитель обращался к ним с просьбой прекратить указанную смс-рассылку, в связи с чем ООО «Феникс» потребовало представить персональные данные и основания пользования номером.

<…>документы Обществу не представил, т.к. никаких отношений с АО «Тинькофф Банк» не имеет.

Таким образом, согласие гр. **<…>**на получение рассматриваемой рекламы, направляемой посредством смс-сообщений на номер мобильного телефона +79228005602 - у ООО «Феникс» отсутствует.

Материалами комиссионного дела № 07-17-19/2019 подтверждается факт нарушения ООО «Феникс» (ИНН 7713793524) требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». Ответственность за нарушение данных норм установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Должностным лицом установлено, что, исходя из имеющихся материалов дела, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, направленной посредством смс-сообщений гр. В.В. Буданову, является ООО «Феникс» (ИНН 7713793524; 127287, г. Москва, ул. Хуторская 2-я, дом 38а стр.26).

В отношении ООО «Феникс» (ИНН 7713793524) возбуждено дело об административном правонарушении №056/04/14.3-969/2019 по факту нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3

КоАП РФ.

Проанализировав материалы дела, должностное лицо приходит к выводу о том, что при указанных обстоятельствах административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ: за нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе, распространяемой по сетям электросвязи, а именно распространение рекламы посредством смс-сообщений на номер телефона гр. **<...> <...>** от имени Phoenix с подписью ООО «Феникс» без предварительного согласия адресата (В.В. Буданова) на получение рассматриваемой рекламы (часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе») несет юридическое лицо ООО «Феникс» (ИНН 7713793524; 127287, г. Москва, ул. Хуторская 2-я, дом 38а стр.26).

Согласно части 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ООО «Феникс» признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, поскольку у юридического лица имелась возможность для соблюдения требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», ООО «Феникс» не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (доказательства обратного не представлены). Объективные обстоятельства, делающие невозможным соблюдения установленных законом запретов, не установлены.

Вина ООО «Феникс» в рамках дела об административном правонарушении 056/04/14.3-969/2019 в совершении данного правонарушения не оспаривается.

Принимая во внимание положения статьи 2.4 КоАП РФ вина ООО «Феникс» в совершении административного правонарушения выражена в форме неосторожности, поскольку указанное юридическое лицо не осознавало противоправного характера своего деяния и не предвидело возможности наступления вредных последствий его совершения, хотя должно было в силу своего правового статуса и могло (доказательства обратного в материалах дела не представлено) предвидеть последствия содеянного.

Частью 1 статьи1.5 КоАП РФ установлено, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Материалами дела факт правонарушения и наличия вины ООО «Феникс» в совершении административного правонарушения,

предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, подтверждается.

Должностным лицом установлено, что местом совершения административного правонарушения является - г. Орск.

Время совершения административного правонарушения – с 31 декабря 2018 года по 09 марта 2019 года.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения административной ответственности административного правонарушения в сфере законодательства Российской Федерации о рекламе равен 1 году со дня совершения административного правонарушения

Учитывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, Должностное лицо считает, что привлечением к административной ответственности в виде наложения административного штрафа на ООО «Феникс» в размере 100 000 (ста тысяч) рублей будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

При назначении административного штрафа Должностным лицом учтено, что обстоятельств отягчающих административную ответственность ООО «Феникс» материалами дела не установлено.

В качестве смягчающих обстоятельств при назначении наказания учитываются следующие: номер телефона **<...>** исключен из списка возможных рассылок информационного и рекламного характера, что подтверждается заявителем.

Согласно части 1 статьи 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 частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Должностным лицом установлено, что ООО «Феникс» не включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушении по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, Должностное лицо приходит к выводу о том, что правонарушение, за которое ООО «Феникс» привлечено Должностным лицом к административной ответственности в виде штрафа, не может быть признано малозначительным, в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ, исходя из следующего:

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела 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 отношений.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, имеет формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий.

Руководствуясь статьей 33 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), на основании части 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1.Признать ООО «Феникс» (ИНН: 7713793524; КПП: 771301001, адрес: г. Москва, ул. Хуторская 2-я, д.38а, стр.26) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2.Наложить на ООО «Феникс» административный штраф в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных #M12293 0 901807667 1265885411 24883 81 3020189940 4 4105671604 3859609951 3277815455статьей 31.5#S КоАП РФ.

Согласно статьи 32.2 КоАП РФ копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление по делу об административном правонарушении (возможно по факсу: 77-80-70).

Неуплата административного штрафа в срок (в соответствии со статьей 20.25 КоАП РФ) влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном статьями 30.1, 30.2 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.