

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об

административном правонарушении №026/04/14.3-646/2021

02 июня 2021г.

г. Ставрополь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Г.В. Золина, рассмотрев протокол №210 от 20.04.2021г. и материалы административного дела №026/04/14.3-646/2021, возбужденного 22.03.2021 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении ООО «Солнечный свет» /121108, г. Москва, ул. Герасима Курина, д. 10, корп. 1, пом. 1, каб. 308, ИНН 7731316845, КПП 773101001, ОГРН 1167746485940, зарегистрировано в качестве юридического лица 20.05.2016/ по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение статьи части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38 – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие представителя ООО «Солнечный свет»,

## УСТАНОВИЛ:

14.01.2021 в адрес Ставропольского УФАС России поступило заявление гр. Р по вопросу поступления 17.12.2020 в 12 часов 15 минут рекламных звонков компании «Sunlight» на номер +7\*\*\*\*\* с номера +79295821446 без согласия абонента (вх. №05/201э от 14.01.2021).

Из приложенной аудиозаписи разговора следует, что после ответа гр. Р на звонок робот проговорил следующую запись: «Здравствуйте! У всех бонусы сгорели, а Ваши бонусы Sunlight сгорят через 5 дней. Платите ими до 40% покупки, бонусы суммируются со всеми скидками в честь Нового Года. Ждем Вас в Sunlight!».

Указанная информация является рекламной, поскольку привлекает внимание потребителя к товарам и услугам компании «Sunlight».

В ходе проверки фактов, изложенных в заявлении, а также приложений к заявлению были выявлены нарушения рекламного законодательства Российской Федерации.

15.02.2021 года в адрес ООО «Солнечный свет» был направлен запрос.

В соответствии с ответом на запрос, поступившим в адрес Управления 25.02.2021, рекламные звонки осуществляются в рамках договора №SD-536-18 от 01.02.2020, заключенного между ООО «Солнечный свет» и ООО «ГАРС ТЕЛЕКОМ – УТ».

Согласно пояснениям ООО «Солнечный свет», распространителем рекламы посредством телефонных звонков является ООО «Солнечный свет». Указанные в тексте рекламы привилегии предоставляются членам клуба «Sunlight». Абонент +7\*\*\*\*\* дал свое согласие на распространение рекламы на получение сообщений,

посредством регистрации личного кабинета участника клуба Sunlight на официальном сайте.

В представленном скрин-шоте из программы с информацией о появлении абонента, кроме номера абонента и адреса его электронной почты, ничего не указано.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.06 №38-ФЗ «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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

19.04.2021 в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные пояснения представителя ООО «Солнечный свет» (вх. №05/3563э от 19.04.2021), в которых указано, что абонент +7\*\*\*\* дал свое согласие на распространение рекламы на получение сообщений, посредством регистрации личного кабинета участника клуба Sunlight на официальном сайте. Порядок регистрации и участия в программе КЛУБ Sunlight определен Правилами, размещенными на официальном сайте. Согласно п. 1.10 Правил, становясь участником клуба Санлайт, лицо дает согласие на рассылку сообщений рекламного характера на номер телефона, указанный при регистрации личного кабинета. Право на отказ от рассылок также предусмотрено указанными Правилами.

Должностное лицо, изучав доводы, представленные Обществом, а также все материалы дела, приходит к следующим выводам.

Рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента (простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного требования).

Реклама признается распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если распространитель не докажет, что такое согласие было получено. В данном случае установлено, что физическое лицо (заявитель) своего согласия на получение упомянутого ранее сообщения не давало.

Согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю или рекламораспространителю, во-вторых, должно быть выражено явно.

Таким образом, доводы ООО «Солнечный свет» не состоятельны.

Исходя из вышеизложенного именно ООО «Солнечный свет» явилось инициатором отправки спорной рекламы, так как адресаты для отправки формировались из списка лиц, заполнивших форму на сайте Общества.

Таким образом, ООО «Солнечный свет» допущено нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.06 "О рекламе", выразившееся в распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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 двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: 121108, г. Москва, ул. Герасима Курина, д. 10, корп. 1, пом. 1, каб. 308.

Время совершения административного правонарушения: 17.12.2020 в 12 часов 15 минут.

У ООО «Солнечный свет» при определении списка рассылки имелась возможность для соблюдения правил и норм действующего законодательства о рекламе, но обществом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, что является основанием в соответствии со статьёй 2.1 КоАП РФ для признания ООО «Солнечный свет» виновным в совершении административного правонарушения.

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.

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004г. №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение

привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Таким образом, категория малозначительности относится к числу оценочных, в связи с чем, определяется в каждом конкретном случае исходя из обстоятельств совершенного административного правонарушения.

Допущенное ООО «Солнечный свет» правонарушение несет в себе существенную угрозу, поскольку следствием этого правонарушения являются посягательства на права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, закрепленные статьей 1 Закона №38-ФЗ.

Состав административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.3 КоАП РФ, является формальным, то есть не предусматривает, что ответственность за совершение данного административного правонарушения наступает только при причинении имущественного и морального вреда, а также наступлении тяжких последствий. Законодатель не связывает возможность применения административной ответственности с наступлением вредных последствий для охраняемых общественных интересов. Административная ответственность за нарушение указанной статьи КоАП РФ наступает за сам факт нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38 - ФЗ «О рекламе».

Правонарушение, допущенное Обществом, обладает повышенной опасностью и понятие «малозначительность» к нему неприменимо.

Должностное лицо не находит в действиях ООО «Солнечный свет» обстоятельств, смягчающих административную ответственность. Обстоятельств отягчающих административную ответственность также не имеется.

Статья 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением, содержит условия замены административного штрафа предупреждением.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

Согласно части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

ООО «Солнечный свет» не является субъектом малого и среднего предпринимательства, следовательно на Общество не распространяется действие части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38 – ФЗ «О рекламе», статьями 2.1, 2.9, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Солнечный свет» /121108, г. Москва, ул. Герасима Курина, д. 10, корп. 1, пом. 1, каб. 308, ИНН 7731316845, КПП 773101001, ОГРН 1167746485940, зарегистрировано в качестве юридического лица 20.05.2016/ виновным в совершении нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38 – ФЗ «О рекламе».

Назначить ООО «Солнечный свет» /121108, г. Москва, ул. Герасима Курина, д. 10, корп. 1, пом. 1, каб. 308, ИНН 7731316845, КПП 773101001, ОГРН 1167746485940, зарегистрировано в качестве юридического лица 20.05.2016/ наказание в соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере ста одной тысячи рублей (101 000 рублей).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства о рекламе, зачисляются по следующим реквизитам:

Получатель платежа	УФК по Ставропольскому краю (Ставропольское
--------------------	---

	УФАС России, л/с 04211162970)
ИНН	2634003887
КПП	263501001
Номер казначейского счета для учета средств поступлений	03100643000000012100
Номер банковского счета, входящего в состав ЕКС	40102810345370000013
Банк получателя	Отделение Ставрополь Банка России//УФК по Ставропольскому краю, г. Ставрополь
БИК банка	010702101
КБК	161 1 16 01141 01 0003 140
УИН	16100500000000988695

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе по постановлению №026/04/14.3-646/2021 от 02.06.2021г.

В случае отсутствия документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении ста восьмидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, примет решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности по статье 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. В соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела, в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.