

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 058/04/14.3-321/2022

**ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ**

1 июня 2022 года

г. Пенза, ул. Урицкого, д.

руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №058/04/14.3-321/2022, возбужденного в отношении ООО «Строй-Инвест», на момент совершения правонарушения являющегося генеральным директором Общества с ограниченной ответственностью «Строй-Инвест» (ИНН 3015104720; ОГРН 1153015000742; далее – ООО «Строй-Инвест»), по факту нарушения ООО «Строй-Инвест» требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС России от 14.05.2022 по делу № 058/05/18-119/2022, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

### УСТАНОВИЛ:

при рассмотрении поступил протокол от 27.05.2022 № 058/04/14.3-321/2022 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 ООО «Строй-Инвест», 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 27.05.2022 № 058/04/14.3-321/2022 и материалов дела следует.

Решением Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-119/2022 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ООО «Строй-Инвест» по

у нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

ространяемая ООО «Строй-Инвест» реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 28.04.2022 года в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана ненадлежащей.

в соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административными органами лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении дела №058/04/14.3-321/2022 xxx не присутствовал. xxx в установленном порядке уведомлен о дате, месте и времени рассмотрения дела №058/04/14.3-321/2022.

Изучив материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

При совершении ООО «Строй-Инвест» действий по распространению ненадлежащей рекламы доказан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается представленными материалами.

Из материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/18-119/2022 следует, что в Пензенское УФАС России поступило обращение абонента ООО «Т2 Мобайл», перенаправленное территориальной антимонопольной службой (от 17.12.2021 вх. №6312-э), по вопросу получения 16.12.2021 в 14:58 смс-сообщения с номера +7 на номер его телефона. Заявитель согласия на получение смс-сообщений рекламного характера на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению смс-рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежат оператору ООО «Т2 Мобайл».

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ПАО «Ростелеком».

В соответствии с установлениями рекламодателя Пензенским УФАС России направлены запросы в ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 23.12.2021 №2588-2) и в ПАО «Ростелеком» (исх. от 23.12.2021 №4640-2).

При рассмотрении дела Пензенского УФАС России от 28.12.2021 (вх.№6495-э) поступил ответ ООО «Т2 Мобайл», согласно которому установлено следующее.

абонентский номер +7 выделен xxx по договору оказания услуг связи (договор вложен в материалы дела).

Как представлена детализация смс-сообщений на абонентский номер +7 за 16.12.2021, согласно которой 16.12.2021 в 14:58:24 поступило входящее смс-сообщение с телефонного номера +7.

Согласно информации, представленной ПАО «Ростелеком» (оператор), абонентский номер +7 был выделен ООО «Строй-Инвест» (ИНН 3015104720; ОГРН 3015000742) в рамках договора № от 30.06.2020.

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно представленных доказательств установлено следующее.

На абонентский номер заявителя +79875021220 в сети оператора услуг связи ООО «Т2 Мобайл» поступило смс-сообщение следующего содержания:

ЗБРОЦЕН Конф Ландрин 120г Кокос с ваф корпусом 88,5р ул.Московская70». Дата и время поступления сообщения: 16.12.2021 в 14:58:24. Рекламное сообщение поступило с номера +7.

При поступлении, указанного смс-сообщения, подтверждается детализацией предоставленных услуг за 16.12.2021, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ООО «Т2 Мобайл».

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство индивидуализации, исполнитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности и мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

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

Согласно разъяснениям Федеральной антимонопольной службы России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и заинтересованной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как неопределённость ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на привлечение которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда

ийской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым законом о рекламе.

анная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 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 сети «ДОБРОЦЕН».

ответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, радиотелефонной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при наличии 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.

Арбитражный Суд 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 сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, радиотелефонной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при наличии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом и адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или факс 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 выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя».

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

гами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при злении для этих целей абонентского номера или уникального кода тификации.

тие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 13 «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или нияция, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод жных средств, телеграфное или иное сообщение.

им образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений ередаче информации, они выступают получателями, но не отправителями щений.

амораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по м электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое асие на получение рекламы.

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

диатором смс-сообщения с предложением услуг сети «ДОБРОЦЕН» на номер ителя без его предварительного согласия является ООО «Строй-Инвест», что ьверждается принадлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании г связи), сведений, опровергающих данный факт, материалы дела не эржат.

вязи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на тространение рекламы путем осуществления смс-сообщений от отправителя . Пензенском УФАС России сведения и документы о получении отправителем асия абонента +7 на распространение ему рекламы по сетям электросвязи тствуют, распространение указанной рекламы противоречит требованиям и 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ментов, материалов, указывающих, что ООО «Строй-Инвест» приняты аточные меры по соблюдению требований статьи 44.1 Федерального закона связи», части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении смс- щений рекламного характера на номер абонента +7, Пензенским УФАС ии при рассмотрении дела не получено, ООО «Строй-Инвест» не дставлено.

оответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не ветствующая требованиям законодательства Российской Федерации, ется ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

этственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со ьей 38 названного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем

этся 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 рекламораспространителя – ООО «Строй-Инвест».

Таким образом, распространение 16.12.2021 в 14:58:24 посредством сообщения, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является подлежащим.

Действия ООО «Строй-Инвест» были квалифицированы Комиссией Пензенского Суда 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 законодательства о рекламе, рекламопроизводителем и рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 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 трех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Пенза.

Дата совершения административного правонарушения: 16.12.2021.

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-управленческие 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

линистративно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 13.25, 14.24, 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 организаций (дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других 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 «Строй-Инвест» являлся xxx.

xxx был назначен единоличным исполнительным органом - генеральным директором ООО «Строй-Инвест», в связи с чем являлся должностным лицом, наделенным полномочиями 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" осуществлял руководство ООО «Строй-Инвест» и обязан был принять меры по соблюдению требований законодательства РФ о рекламе, однако им не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению ФЗ "О рекламе" при распространении вышеуказанной рекламной информации.

В действиях ООО «Строй-Инвест», выразившиеся в распространении рекламы услуг и «Доброцен» в виде смс-сообщения (в частности на номер +7 – 16.12.2021 в 18:24) без получения предварительного согласия абонента на получение рекламы, совершены под руководством генерального директора ООО «Строй-Инвест» xxx.

В связи с занимаемой должностью и возложенными на него полномочиями xxx должно было быть известно о необходимости соблюдения законодательства.

Таким образом, в действиях должностного лица – генерального директора ООО «Строй-Инвест» 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 4.3 КоАП РФ, не установлено.

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

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

в соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание назначается 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 части 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде административного штрафа на граждан в размере от пяти 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 отмене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса.

Согласно ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного



казания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

По результатам рассмотрения дела установлено, что в соответствии с реестром объектов малого и среднего предпринимательства ООО «Строй-Инвест» с 18.2016 является микропредприятием. Ранее ООО «Строй-Инвест», а также его работники – генеральный директор, к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекались.

Совершенное генеральным директором ООО «Строй-Инвест» 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.

Учитывая характер совершенного генеральным директором ООО «Строй-Инвест» административного правонарушения, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

**ПОСТАНОВИЛ:**

Признать в действиях должностного лица – генерального директора ООО «Строй-Инвест» наличие состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Назначить генеральному директору ООО «Строй-Инвест» наказание в виде предупреждения.