

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/14.3- 143/2021 об административном правонарушении

24.05.2021г.

г. Горно-

Алтайск

ул.Ленина, 226 стр.2

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай «...», рассмотрев протокол от 11.05.2021г. и материалы дела об административном правонарушении №004/04/14.3-143/2021, возбужденного в отношении ООО «Пауэр хаус» (ИНН 7713476229, КПП 771301001, ОГРН 1207700223994, адрес: 127247, г. Москва, Дмитриевское ш., д. 98, 5 этаж, комната 1),

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина 226, стр.2) в отсутствие законного представителя ООО «Пауэр хаус».

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено лишь в случаях, 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.

Протокол об административном правонарушении №004/04/14.3-143/2021 от 11.05.2021г. и определение о назначении времени и места рассмотрения административного дела №004/04/14.3-143/2021 от 11.05.2021г., в пункте 1 которого указано, что рассмотрение данного административного дела назначено на 24.05.2021г. в 15:00 часов, были направлены на юридический адрес ООО «Пауэр хаус» заказным письмом с уведомлением №80084860364584.

Согласно информации с официального сайта Почты России, письмо вручено адресату 20.05.2021г. в 13:41 часов.

Следовательно, ООО «Пауэр хаус» надлежащим образом уведомлено о дате и времени рассмотрения дела об административном правонарушении №004/04/14.3-143/2021.

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие законного представителя ООО «Пауэр хаус».

В ходе рассмотрения дела установлено следующее:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление «...» (вх. №6571 от 24.11.2020г.) о распространении следующего рекламного СМС-сообщения с признаками нарушения статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38 - ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) на мобильный телефон (абонентский номер +7968...), а именно: **«3 ДНЯ АКЦИИ ДО ОФИЦИАЛЬНОГО ОТКРЫТИЯ! ГОД 9900 или 1300/МЕС 84994440145»**, поступившего 22.10.2020г. в 15:03 от отправителя powerhouse.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) рекламой признается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация: **«3 ДНЯ АКЦИИ ДО ОФИЦИАЛЬНОГО ОТКРЫТИЯ! ГОД 9900 или 1300/МЕС 84994440145»**, полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закрепленному в статье 3 Закона о рекламе, является публичной, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания потребителей рекламы к финансовой услуге – займам. Реклама способствует поддержанию интереса к указанному объекту рекламирования и продвижению его на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Решением Комиссии УФАС по РА от 18.03.2021г. по делу №004/05/18-14/2021 вышеуказанная реклама признана ненадлежащей, поскольку распространена в адрес «...» без его предварительного согласия на ее

получение, что противоречит части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Комиссией УФАС по РА установлено, что ООО «Пауэр хаус» является рекламодателем (решение от 18.03.2021г. по делу №004/05/18-14/2021).

В материалах дела доказательства, свидетельствующие о получении согласия от абонента с номером +7968... на получение рекламы отсутствуют.

Под абонентом или адресатом понимается лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе с тем, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

Общество не представило доказательств, получения согласия «...» на рассылку смс-сообщения по номеру телефона +7968....

В связи с чем, данное обстоятельство считаю, как отсутствие согласия абонента на получение рекламы.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями,

рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, в соответствии с которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 данного 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.

11.05.2021г. ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай «...» в отношении юридического лица ООО «Пауэр хаус» (ИНН 7713476229, КПП 771301001, ОГРН 1207700223994, адрес: 127247, г. Москва, Дмитриевское ш., д. 98, 5 этаж, комната 1) по данному факту составлен протокол об административном правонарушении.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Пауэр хаус» подтверждается протоколом об административном правонарушении №004/04/14.3-143/2021 от 11.05.2021г. и материалами административного дела.

Срок давности привлечения ООО «Пауэр хаус» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ при назначении ООО «Пауэр хаус» административного наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, смягчающие обстоятельства на основании документов, представленных в материалы дела. ООО «Пауэр хаус» представлены письменные пояснения (вх. №1494 от 23.03.2021), в которых указано, что в ответ на предписание от 18.03.2021г. о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе по делу №004/05/18-14/2021, сообщает, что номер +7968... внесен черный список абонентов.

Данные пояснения учтены при рассмотрении дела и не исключают событие и состав административного правонарушения.

Обстоятельств, отягчающих ответственность, предусмотренных статьей

4.3 КоАП РФ, не выявлено.

Согласно статье 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.

В пункте 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004г. №10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что 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.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в распространении ООО «Пауэр хаус» ненадлежащей рекламы, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы, а также нарушает права неопределенного круга лиц, в связи с чем, рассматриваемое правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также 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 данного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 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 информации, размещенной на сайте <https://rmsp.nalog.ru/>, ООО «Пауэр хаус» 10.08.2020г. включено в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства (категория – микропредприятие).

Ранее ООО «Пауэр хаус» к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства не привлекалось, смягчающие обстоятельства, в частности, исполнение предписания, учтено.

Таким образом, учитывая все обстоятельства дела №004/04/14.3-143/2021, об административном правонарушении, прихожу к выводу о наличии оснований для применения к ООО «Пауэр хаус» положений части 1 статьи 4.1.1.КоАП РФ, (т.е. замена штрафа на предупреждение).

Руководствуясь статьями 2.4, 4.1.1, 14.3, 25.1, 29.9, 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Пауэр хаус» (ИНН 7713476229, КПП 771301001, ОГРН 1207700223994, адрес: 127247, г. Москва, Дмитриевское ш., д. 98, 5 этаж, комната 1) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в части распространении ненадлежащей рекламы: **«3 ДНЯ АКЦИИ ДО ОФИЦИАЛЬНОГО ОТКРЫТИЯ! ГОД 9900 или 1300/МЕС 84994440145»**, без предварительного согласия на ее получение, что противоречит части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Применить к ООО «Пауэр хаус» меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано

вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.