ПОСТАНОВЛЕНИЕ №054/04/14.3-1504/2019

о назначении административного наказания

«27» сентября 2019г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол №054/04/14.3-1504/2019 от 13.08.2019г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении «…» ООО «Мирта» (ИНН 5918216813) «…»

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявления физического лица (вх. №9070 от 01.11.2018г.) по факту распространения 30.10.2018г. в 12:54 абоненту: «…»смс-сообщения следующего содержания: «_/ кредиты всем, любые суммы. работаем с ЧЕРНЫМ СПИСКОМ! +«…»», с номера «…», без согласия заявителя.

По данному факту было возбуждено дело № 90/18 в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального 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.

Распространенная информация является рекламой, так как привлекает внимание у неопределенного круга лиц к объекту рекламирования и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (услугам по выдачи кредитов неким лицом, с контактным номером: «…»), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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 соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, оператором связи абонента: «…»является ООО «Т2Мобайл».

В материалах дела имеется Договор об оказании услуг связи «Теле2», заключенный с абонентом номера: «…», представленный заявителем, а также детализация, подтверждающая доставку рассматриваемого смс-сообщения 30.10.2018г. в 12:53 на абонентский номер заявителя.

Как сообщается заявителем, согласия на распространение рекламы с номера: «…», им какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»). Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, оператором связи абонента, с номера которого произведена смс-рассылка на абонентский номер заявителя, является МРФ «Урал» ПАО «Ростелеком».

МРФ «Урал» ПАО «Ростелеком» сообщило (вх№10471 от 19.12.18г.), что владельцем указанного номера является ООО «Мирта» (ИНН 5918216813) на основании Договора на оказание услуг подвижной связи от 11.10.18г., заключенного между ПАО «Ростелеком» и ООО «Мирта».

Вместе с тем, в материалах дела имеются сведения о владельце абонентского номера«…», указанного в тексте рассматриваемого смс-сообщения – физическое лицо«…»Данное лицо является заинтересованным в распространении рассматриваемого смс-сообщения.

27.03.19г. на рассмотрении дела Комиссией представитель ООО «Мирта» не явился. Документы, запрошенные у лица Определением об отложении и продлении срока рассмотрения дела от 28.01.19г., а также Определением об отложении рассмотрения дела от 28.02.19г.в антимонопольный орган не представлены. Сведения о надлежащем уведомлении лица о времени и месте рассмотрения данного дела в материалах дела отсутствуют.

«…»на рассмотрение дела не явился. Документы, запрошенные Определением об отложении рассмотрения дела от 28.02.19г, имеющие значение для рассмотрения данного дела, лицами в адрес Новосибирского УФАС России не представлены.

Следовательно, материалами дела не подтвержден факт распространения «…» рассматриваемой рекламы, посредством направления смс-сообщения абоненту: «…».

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Мирта» (ИНН 5918216813).

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 7004э от 30.10.2018г.) о нарушении законодательства РФ о рекламе, согласно которому на номер заявителя «…»пришло sms-сообщение рекламного характера, следующего содержания: «'(` КРЕДИТЫ - ОДОБРЯЕМ ВСЕМ! ЛЮБЫЕ СУММЫ.

Работаем с Ч/С «…»» от отправителя: «…», sms-центр: «…», 30.10.2018. в 12:43.

По данному факту было возбуждено дело № 89/18 в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 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.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку остальные рассматриваемое SMS-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (услугам по выдаче денежных средств под проценты), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Закона «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона о рекламе).

Согласно ст.3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с информацией, представленной ПАО «Ростелеком», рекламораспространителем рассматриваемого смс-сообщения является ООО «Мирта» (618909 Пермский край, город Лысьва, улица Чапаева, дом 23, корпус 2, квартира 39, ОГРН: 1185958029124, Дата присвоения ОГРН: 06.09.2018, ИНН: 5918216813, КПП: 591801001, Директор: «…»).

Таким образом, ООО «Мирта» является рекламораспространителем рассматриваемого sms-сообщения.

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физического лица (вх. № 7252э, 7253 от 12.11.2018г.) о нарушении законодательства РФ о рекламе, согласно которому на номер заявителя «…»пришли sms-сообщения рекламного характера:

1) 20.10.2018 г. в 17:29, от отправителя«…», следующего содержания: «В Capitol новая коллекция!-50% на вторую покупку и рассрочка 0/0/24 /»}}}»

2) 09.11.2018 г. в 18:05, от отправителя: «…», следующего содержания: «В CAPITOL самые низкие цены! Найдёте дешевле - мы компенсируем!».

По данному факту было возбуждено дело № 02/18 в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 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.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемые SMS-сообщения направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования (магазина CAPITOL), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержат указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Закона «О рекламе» они являются рекламой.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона о рекламе).

Согласно ст.3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с информацией, представленной МРФ «Урал» ПАО «Ростелеком, рекламораспространителем рассматриваемого смс-сообщения является ООО «Мирта» (618909 Пермский край, город Лысьва, улица Чапаева, дом 23, корпус 2, квартира 39, ОГРН: 1185958029124, Дата присвоения ОГРН: 06.09.2018, ИНН: 5918216813, КПП: 591801001, Директор: «…»).

Комиссией Новосибирского УФАС России по делу №90/18 от 28.03.2019г. реклама, распространенная 30.10.2018г. в 12:53 на абонентский номер заявителя: «…»посредством рассылки смс-сообщения следующего содержания: «_/ кредиты всем, любые суммы. работаем с ЧЕРНЫМ СПИСКОМ! +«…»», с номера «…», признана ненадлежащей;

Комиссией Новосибирского УФАС России по делу №02/19 от 20.03.2019г. реклама, распространенная на номер заявителя «…»следующего содержания:

1) от отправителя: «…», дата и время: 20.10.2018 г. в 17:29, текст: «В Capitol новая коллекция!-50% на вторую покупку и рассрочка 0/0/24 /»})}»,

2) от отправителя: «…», дата и время: 09.11.2018 г. в 18:05, текст: «В CAPITOL самые низкие цены! Найдёте дешевле - мы компенсируем!», признана ненадлежащей;

Комиссией Новосибирского УФАС России по делу №89/18 от 29.03.2019г. реклама, распространенная 30.10.2018. в 12:43 посредством смс-сообщения на номер заявителя +«…» от отправителя «…», sms-центр: «…», следующего содержания: «'(` КРЕДИТЫ - ОДОБРЯЕМ ВСЕМ! ЛЮБЫЕ СУММЫ. Работаем с Ч/С «…»», признана ненадлежащей,

а ООО «Мирта» (ИНН 5918216813, 618909, Пермский кр, г. Лысьва, ул. Чапаева, д. 23 корп. 2, кв. 39) нарушившим требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», согласно которой, 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 качестве единоличного исполнительного органа общества может выступать

только физическое лицо, за исключением случая, предусмотренного статьей 42 Федерального закона о 08.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

В силу п.3 ст.53 ГК РФ лицо, которое в силу закона или учредительного документа выступает от имени юридического лица, должно действовать в его интересах добросовестно и разумно.

Согласно Выписке ЕГРЮЛ от 15.04.19г., директором ООО «Мирта» является «…». Таким образом, лицом, ответственным за данное правонарушение является генеральный директор ООО «Мирта» «…».

Согласно ч.4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения –20.10.2018г., 30.10.2019г., 09.11.2018г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В соответствии ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ 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.

Таким образом, действия директора ООО «Мирта» (ИНН 5918216813) «…»образуют состав правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Согласно п.2. ст. 3.4 Кодекса РФ 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.

На основании п.1 ст.4.1.1. Кодекса РФ 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.

На основании сведений, размещенных в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, ООО «Мирта» является субъектом малого предпринимательства (дата внесения сведений в реестр - 10.10.2018г.).

Данное правонарушение совершено «…»впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло 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 не причинило имущественного ущерба.

Учитывая характер правонарушения, в отсутствиисмягчающих обстоятельстви отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.2,ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст. 3.4,ст.4.1.1,ст.14.3, ст.23.48 Кодека РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать директора ООО «Мирта» (ИНН 5918216813) «…»),виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к «…»меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.