

о назначении административного наказания в виде штрафа
по делу № 063/04/14.3-1086/2021 об административном правонарушении

20 января 2022 г.
г. Самара

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) ..., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 063/04/14.3-1086/2021, возбужденного в отношении юридического лица – общества с ограниченной ответственностью «ЗАЗУ Телеком» () (далее – ООО «ЗАЗУ Телеком») по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие представителей:

потерпевшего – ... (443124, г. Самара, ул. Солнечная, д.2, кв.28), лицо уведомлялось надлежащим образом посредством электронной почты, что подтверждается отчетом из электронной почты от 29.12.2021 г., а также посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 44312362294398 и атрибутом «неудачная попытка вручения 03.01.2022», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 29.12.2021 г., чеком ККМ от 29.12.2021 г., потерпевший заявил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие;

лица, привлекаемого к административной ответственности - ООО «ЗАЗУ Телеком» (

.) представило сведения, что абонентский номер был выделен на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 620671856 от 10.01.2017 г. Представленная оператором связи детализация услуг связи за 01.06.2021 г. подтверждает факт осуществления звонка с номера ... с длительностью 00:00:18 (восемнадцать секунд).

Также Самарским УФАС России был осуществлен запрос в адрес ПАО «ВымпелКом» (исх. № 5850/8 от 08.06.2021г.) о принадлежности номера Своим ответом ПАО «ВымпелКом» (вх. № 5487/ДСП-з от 05.07.2021г.) представило

сведения, что номер ... был выделен на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 724165784 от 25.06.2019 г. ООО «ЗАЗУ Телеком».

Самарским УФАС России усматривалась необходимость продления срока рассмотрения заявления на один месяц (исх. № 6872/8 от 05.07.2021г.), о чем заявитель был уведомлен по электронной почте.

Самарское УФАС России осуществило запрос в адрес ООО «ЗАЗУ Телеком» (исх. № 7060/8 от 08.07.2021г.) о наличии согласия абонента Свиридова Николая Александровича на получение рекламных смс-сообщений/звонков от данного общества, а также копию договора на изготовление и распространение рекламного текста следующего содержания: «Двадцать пять тысяч рублей по ставке 0% на 30 дней. Нажмите «один», чтобы узнать подробнее. Для получения денег онлайн на вашу банковскую карту нажмите «один» или нажмите «ноль», чтобы отписаться». Обозначенный запрос в адрес ООО «ЗАЗУ Телеком» был отправлен посредством почтовой связи по адресу из выписки из единого государственного реестра юридических лиц, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 44312359081628 с атрибутом «неудачная попытка вручения 12.07.2021».

В соответствии с пунктом 3 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 28.06.2021, с изм. от 08.07.2021) (далее – ГК РФ) в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица. Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Статья 165.1 ГК РФ указывает, что сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Согласно пункту 67 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.

Риск неполучения поступившей корреспонденции несет адресат. Если в юридически значимом сообщении содержится информация об односторонней сделке, то при невручении сообщения по обстоятельствам, зависящим от адресата, считается, что содержание сообщения было им

воспринято, и сделка повлекла соответствующие последствия (например, договор считается расторгнутым вследствие одностороннего отказа от его исполнения).

Таким образом, Самарское УФАС России предприняло все действия для получения ООО «ЗАЗУ Телеком» запроса сведений.

Согласно пункта 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама – это 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.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Из представленных в заявлении сведений и текста звонка «Двадцать пять тысяч рублей по ставке 0% на 30 дней. Нажмите «один», чтобы узнать подробнее. Для получения денег онлайн на вашу банковскую карту нажмите «один» или нажмите «ноль», чтобы отписаться», Самарское УФАС России полагает, что содержание имеет все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера.

Так, текст звонка адресован неопределенному кругу лиц. Под неопределенным кругом лиц применительно к ФЗ «О рекламе» следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации. При этом квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, а не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

Текст звонка имеет объект рекламирования в виде услуги по предоставлению денежных средств в сумме 25000 (двадцать пять) тысяч рублей по ставке 0% на 30 дней. Такая информация направлена на привлечение внимания к финансовым услугам, имеет целью формирование и поддержание интереса к ним и их продвижению.

Согласно части 1 статьи 18 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.

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Так, в письме ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» разъясняет, что антимонопольный орган должен обладать документами и доказательствами, необходимыми для принятия обоснованного решения. Так, запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание). Такие обстоятельства могут рассматриваться антимонопольными органами как нарушение рекламораспространителем требований части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Заявитель указал, что не предоставлял согласия на получение рекламного звонка от абонента ООО «ЗАЗУ Телеком» доказательств получения от заявителя с абонентским номером предварительного согласия на получение рекламы представлено не было.

Предоставленная заявителем аудиозапись звонка содержит воспроизведенный заранее записанный аудиофрагмент, о чем также свидетельствует текст звонка в части «Нажмите «один», чтобы узнать подробнее. Для получения денег онлайн на вашу банковскую карту нажмите «один» или нажмите «ноль», чтобы отписаться».

В соответствии с частью 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе» если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом "О потребительском кредите (займе)", для заемщика и влияющие на нее.

В соответствии с пунктом 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами

Федерального закона «О рекламе», к условиям, влияющим на стоимость кредита, в частности, могут относиться условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и др.).

В представленной аудиозаписи звонка имеются фрагменты: «Двадцать пять тысяч рублей по ставке 0% на 30 дней», «Для получения денег онлайн на вашу банковскую карту», которые свидетельствуют о части условий получения денежных средств.

Таким образом, Самарским УФАС России установлено, что рассматриваемая реклама в виде осуществления звонка ООО «ЗАЗУ Телеком» была распространена с нарушением части 1 и части 2 статьи 18, части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, Комиссия Самарского УФАС России возбудила производство по делу № 063/05/18-771/2021 по признакам нарушения рекламного законодательства.

Определением о возбуждении дела № 063/05/18-771/2021 и назначении дела к рассмотрению (исх. № 8019/8 от 05.08.2021г.) был надлежащим образом уведомлен о рассмотрении дела 03.09.2021 г. по электронной почте, что подтверждается отчетом из электронной почты от 06.08.2021 г., а также посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 44312361086765 и атрибутом «неудачная попытка вручения 09.08.2021», списком внутренних почтовых отправок № 1 от 06.08.2021 г., чеком ККМ от 06.08.2021г.

ООО «ЗАЗУ Телеком» согласно определения о возбуждении дела № 063/05/18-771/2021 и назначении дела к рассмотрению (исх. № 8019/8 от 05.08.2021г.) необходимо было представить документы и сведения, необходимые для

рассмотрения данного дела 03.09.2021 г., о чем оно также было надлежащим образом уведомлено, что подтверждается списком почтовых отправлений № 1 от 06.08.2021 г., чеком ККМ от 06.08.2021 г., отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 44312361086758 с атрибутом «неудачная попытка вручения 10.08.2021».

С. Н.А. заявил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствии (вх. № 6770-з от 23.08.2021г.).

В виду необходимости получения антимонопольным органом дополнительных доказательств, в соответствии с пунктами 31, 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020г. №1922 (далее – Правила), Комиссия Самарского УФАС России определила продлить срок рассмотрения дела на два месяца, а также отложить рассмотрение дела № 063/05/18-771/2021, назначив его рассмотрение на 05.10.2021 г.

Определением о продлении срока и об отложении рассмотрения дела № 063/05/18-771/2021 (исх. № 9015/8 от 03.09.2021г.) был надлежащим образом уведомлен о рассмотрении дела по электронной почте, что подтверждается отчетом из электронной почты от 06.09.2021 г., а также посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 44312361148227 и атрибутом «вручение адресату 13.09.2021», списком внутренних почтовых отправлений № 2 от 06.09.2021 г., чеком ККМ от 06.09.2021г.

ООО «ЗАЗУ Телеком» согласно определения о продлении срока и об отложении рассмотрения дела № 063/05/18-771/2021 (исх. № 9015/8 от 03.09.2021г.) необходимо было представить документы и сведения, необходимые для рассмотрения данного дела, о чем оно также было надлежащим образом уведомлено, что подтверждается списком почтовых отправлений № 2 от 06.09.2021 г., чеком ККМ от 06.09.2021 г., отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 44312361148210 с атрибутом «вручение адресату 14.09.2021».

ООО «ЗАЗУ Телеком» не представило никаких документов и сведений.

В виду необходимости получения антимонопольным органом дополнительных доказательств, с пунктом 38 Правил, Комиссия Самарского УФАС России определила отложить рассмотрение дела № 063/05/18-771/2021, назначив его рассмотрение на 26.10.2021 г.

Определением об отложении рассмотрения дела № 063/05/18-771/2021 (исх. № 10206/8 от 07.10.2021г.) ... был надлежащим образом уведомлен о рассмотрении дела по электронной почте, что подтверждается отчетом из электронной почты от 08.10.2021 г., а также посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором

44312361488750 и атрибутом «неудачная попытка вручения 12.10.2021», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 08.10.2021 г., чеком ККМ от 11.10.2021г.

ООО «ЗАЗУ Телеком» согласно определения об отложении рассмотрения дела № 063/05/18-771/2021 (исх. № 10206/8 от 07.10.2021г.) необходимо было представить документы и сведения, необходимые для рассмотрения данного дела, о чем оно также было надлежащим образом уведомлено, что подтверждается списком почтовых отправлений № 1 от 08.10.2021 г., чеком ККМ от 11.10.2021 г., отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 44312361488767 с атрибутом «вручение адресату 14.10.2021».

ООО «ЗАЗУ Телеком» представило пояснения (вх. № 839-ЭП/21 от 26.10.2021г.), что основанием для осуществления рекламного звонка послужила анкета о согласии на получение информации по каналам связи гражданина

Впоследствии ООО «ЗАЗУ Телеком» устранило нарушения закона, рассылка смс-сообщений получателю прекращена, данный абонент заблокирован.

ООО «ЗАЗУ Телеком» заявило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие лица в связи с территориальной удаленностью.

26.10.2021 г. на телефонный номер С.В. Самарским УФАС России была передана следующая информация:

- Добрый день.... Это вы?

- Да, слушаю вас.

- Вы знаете, что сегодня 26.10.2021г. в 15.00 будет рассматриваться дело № 063/05/18-771/2021. Вы заявляли ходатайство о рассмотрении дела в ваше отсутствие, однако ООО «ЗАЗУ Телеком» представило в наш адрес сведения и документы по данному делу, среди которых есть анкета о согласии на получение информации по каналам связи (СМС рассылка) и обработку персональных данных. Нам необходимо уточнить – действительно ли вы не давали согласия ООО «ЗАЗУ Телеком»?

- Я точно не давал согласия ООО «ЗАЗУ Телеком» на осуществление звонков/смс-сообщений.

- Ввиду нахождения ООО «ЗАЗУ Телеком» в г. Санкт-Петербург считаем необходимым спросить – в июле 2020 года посещали ли вы Санкт-Петербург?

- Нет. Я не посещал г. Санкт-Петербург.

- Спасибо, ... за пояснения. Они будут учтены при вынесении решения по делу.

26.10.2021г. в отсутствие представителей ООО «ЗАЗУ Телеком», С.Н.А., которые были надлежащим образом уведомлены, Комиссия огласила резолютивную часть решения.

Постановлением Губернатора Самарской области от 21.10.2021 № 256 «О режиме нерабочих дней на территории Самарской области в период с 25 октября по 7 ноября 2021 года», Указом Президента РФ от 20.10.2021 № 595 «Об установлении на территории Российской Федерации нерабочих дней в октябре - ноябре 2021 г.» объявлены нерабочие дни в период с 25 октября по 07 ноября 2021г.

С учетом изложенного, начало течения срока изготовления решения по данному делу устанавливается 08.11.2021г.

Изучив документы и сведения ООО «ЗАЗУ Телеком», пояснения С.А.Н, рассмотрев материалы дела № 063/05/18-771/2021, Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама – это 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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - 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.

Таким образом, рекламный звонок, совершенный от ООО «ЗАЗУ Телеком» к ... содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: передана по сетям электросвязи, предназначена неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (в частности, денежные средства в сумме 25000 (двадцать пять) тысяч рублей по ставке 0% на 30 дней).

В ходе слушания дела Комиссия Самарского УФАС России усмотрела в обозначенной рекламе признаки нарушения части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Так, согласно части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Ввиду факта определения в рекламе объекта рекламирования в виде

финансовой услуги, необходимо указание наименования лица, осуществляющего данную деятельность.

Следовательно, Самарское УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ООО «ЗАЗУ Телеком» признаков нарушения части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе» если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

В рекламе ООО «ЗАЗУ Телеком» путем использования фрагмента «Двадцать пять тысяч рублей по ставке 0% на 30 дней» зададо содержание как минимум одного условия в виде суммы займа, срока. При этом остальные условия отсутствуют.

В соответствии с пунктом 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», к условиям, влияющим на стоимость кредита, в частности, могут относиться условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и др.).

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе», ответственность несет рекламодатель. В материалах дела отсутствуют сведения о том, что ООО «ЗАЗУ Телеком» является рекламодателем распространяемой обществом рекламы.

Следовательно, Самарское УФАС России приходит к выводу об отсутствии признаков нарушения части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «ЗАЗУ Телеком».

Согласно части 1 статьи 18 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.

В соответствии с письмом ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламораспространителя.

При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58).

ООО «ЗАУ Телеком» представило анкету о согласии на получение информации по каналам связи (СМС рассылка) и обработке персональных данных, выполненную на листе формата А4 и содержащую следующую информацию:

- дата анкетирования: 15.07.2020;

- анкетные данные: Фамилия, Имя, Отчество –С.Н.А, вид документа, удостоверяющего личность – 3609 203345, номер телефона – 8-927-610-67-09;

- согласие на получение информации по каналам связи: «я хочу получать информацию об услугах в виде смс-сообщений на указанный выше номер сотового телефона» с галочкой, меня особо интересует следующая информация – «акции, проводимые компанией», «скидки», «любая возможная информация» с галочками;

- согласие на обработку персональных данных: «я даю свое согласие» с галочкой на обработку персональных данных, содержащихся в настоящей анкете с целью направления мне указанной выше информации, в том числе на передачу соответствующей информации лицам, привлекаемым к исполнению указанных действий. Срок действия согласия (если предоставлено): до истечения шести месяцев с момента отзыва пользователем согласия от получения соответствующей информации;

- порядок отзыва согласия на обработку персональных данных: для отзыва согласия на обработку персональных данных необходимо подать соответствующее заявление в письменной форме по месту нахождения не менее чем за 30 дней до момента отзыва соответствующего согласия. После отзыва согласия персональные данные используются только в целях, предусмотренных законодательством;

- я подтверждаю, что все указанные в настоящей анкете данные верны, подтверждаю, что указанный выше номер является моим номером телефона, выделенным мне оператором сотовой связи и готов возместить любой ущерб, который может быть причинен в связи с указанием мной некорректных данных

в настоящей анкете в полном объеме;

- присутствует подпись и расшифровка подписи в объеме «...ч».

Рассмотрев анкету, представленную ООО «ЗАЗУ Телеком» и пояснения заявителя, Самарское УФАС России усматривает несостоятельность представленной анкеты ввиду следующих факторов:

1) заявитель указал, что не подписывал подобных анкет, не давал никаких согласий для ООО «ЗАЗУ Телеком»;

2) заявитель указал, что не находился в г. Санкт-Петербург в июле 2020 года, а ООО «ЗАЗУ Телеком» находится и осуществляет свою деятельность в г. Санкт-Петербург (согласно выписки из ЕГРЮЛ не имеет филиалов), то есть заявитель не мог собственноручно подписать представленную анкету;

3) ООО «ЗАЗУ Телеком» не представило пояснений о получении данной анкеты, обстоятельств ее заполнения, кроме того не указаны цели обработки персональных данных;

4) представленная анкета направлена на получение информации в виде смс-рассылки (смс-сообщения на номер сотового телефона), но не совершение звонков.

На основании вышеизложенного, представленная ООО «ЗАЗУ Телеком» анкета о согласии на получение информации по каналам связи (СМС рассылка) и обработку персональных данных не может служить доказательством факта наличия согласия абонента С. Н.А. на получение рекламных звонков.

Следовательно, Самарское УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ООО «ЗАЗУ Телеком» признаков нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Согласно письму ФАС России от 26.12.2019 № ДФ/114009/19 «О применении части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» запись телефонного разговора, предоставленная абонентом антимонопольному органу, содержащая в начале такого разговора воспроизведенный абоненту заранее записанный аудиофрагмент, представляющий собой последовательность звуков и/или речь человека (автоматизированная запись), позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание).

Такие обстоятельства могут рассматриваться антимонопольными органами как нарушение рекламодателем требований части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В материалах дела и в ходе слушания Комиссии Самарского УФАС России представлена информация и сведения, подтверждающие осуществление звонка с воспроизведением записи голосового сообщения.

Следовательно, Самарское УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ООО «ЗАЗУ Телеком» признаков нарушения части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, Комиссия Самарского УФАС России приходит к выводу о нарушении части 1 и части 2 статьи 18, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы ООО «ЗАЗУ Телеком».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 и части 2 статьи 18, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

ООО «ЗАЗУ Телеком» является рекламодателем рекламы, что подтверждается материалами дела, в том числе:

1. Заявление С.Н.А. б/н от 01.06.2021 г. с приложенной аудиозаписью звонка;
2. Акт осмотра аудиозаписи № 1 от 08.06.2021 г.;
3. Сведения, представленные ПАО «ВымпелКом» № ЦР-04/29422 от 18.06.2021 г., № ЦР-04/29463 от 20.06.2021 г.;
4. Ответ на определение ООО «ЗАЗУ Телеком» б/н от 01.10.2021 г.;
5. Служебная записка Самарского УФАС России от 05.08.2021 г.;
6. Определение о возбуждении дела № 063/05/18-771/2021 от 05.08.2021 г.

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламодателей.

Пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

У Самарского УФАС России отсутствуют сведения о продолжении нарушения части 1 и части 2 статьи 18, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «ЗАЗУ Телеком», в связи с чем Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания.

Комиссия Самарского УФАС России 19.11.2021 г. приняла решение о нарушении требований законодательства РФ о рекламе, а именно части 1 и части 2 статьи 18, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «ЗАЗУ Телеком». У Самарского УФАС России отсутствовали сведения о продолжении нарушения части 1 и части 2 статьи 18, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «ЗАЗУ Телеком», в связи с чем Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ 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.

Дата совершения административного правонарушения – 01.06.2021г. (дата получения рекламного звонка).

Согласно Письму ФАС России № АК/6531/14 от 25.02.2014 «О даче разъяснений» слово «распространение» в контексте Закона о рекламе не означает направление электросигнала, транслирующего рекламу, к приемному устройству, а означает момент, когда реклама становится доступной для восприятия потребителя. Таким образом, местом совершения правонарушения будет являться территория субъекта Российской Федерации, на которой была распространена (доведена до потребителя) реклама.

Место совершения административного правонарушения – г. Самара (место жительства и доведения до потребителя рекламного звонка).

Объектом вменяемого административного правонарушения являются общественные отношения, складывающиеся в процессе распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ООО «ЗАЗУ Телеком» требований ФЗ «О рекламе» при

распространении рекламы.

Субъектом административного правонарушения является рекламораспространитель ООО «ЗАЗУ Телеком».

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В адрес ООО «ЗАЗУ Телеком» 19.11.2021 г. было направлено определение о возбуждении дела № 063/04/14.3-1086/2021 об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, содержащее дату составления протокола об административном правонарушении – 13.12.2021 г. в 14:00 (исх. № 11318/8 от 19.11.2021г.), что подтверждается списком внутренних почтовых отправлений № 143 (Партия 70) от 22.11.2021 г., кассовым чеком от 22.11.2021 г., отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80095066819297 и атрибутом «вручение адресату 09.12.2021».

В назначенную дату и время на составление протокола лицо не явилось, уведомлялось надлежащим образом. Какие-либо ходатайства, пояснения от ООО «ЗАЗУ Телеком» в адрес Самарского УФАС России не поступали.

С.Н.А. в своем заявлении в адрес Самарского УФАС России заявлял о признании потерпевшим по делу об административном правонарушении (вх. № 636-гр от 03.06.2021г.). В адрес С.Н.А. было направлено определение о возбуждении дела № 063/04/14.3-1086/2021 об административном правонарушении (исх. № 11318/8 от 19.11.2021г.), содержащее дату составления протокола об административном правонарушении – 13.12.2021 г. в 14:00, что подтверждается отчетом об отправке документа из электронной почты от 19.11.2021г., а также списком внутренних почтовых отправлений № 143 (Партия 70) от 22.11.2021 г., кассовым чеком от 22.11.2021 г., отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80095066819280 и атрибутом «вручение адресату 06.12.2021».

В назначенную дату и время на составление протокола потерпевший не явился, уведомлялся надлежащим образом. Ранее в адрес Самарского УФАС России было направлено ходатайство о рассмотрении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования в отношении ООО «ЗАЗУ Телеком» в отсутствие С. Н.А.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела (исх. № 12024/8 от 13.12.2021г.) рассмотрение дела было назначено на 28.12.2021 г. посредством видеоконференцсвязи (далее – ВКС).

В назначенную дату и время на рассмотрении дела отсутствовал потерпевший С.Н.А.. При этом лицо уведомлялось надлежащим образом

посредством электронной почты, что подтверждается отчетом из электронной почты от 29.12.2021 г., а также посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 80089067617709 и атрибутом «неудачная попытка вручения 15.12.2021», списком внутренних почтовых отправлений № 151 (Партия 101) от 14.12.2021 г., чеком ККМ от 14.12.2021 г.

В назначенную дату и время на рассмотрении дела отсутствовал представитель ООО «ЗАЗУ Телеком». Лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 80089067617716 и атрибутом «неудачная попытка вручения 15.12.2021», списком внутренних почтовых отправлений № 151 (Партия 101) от 14.12.2021 г., чеком ККМ от 14.12.2021 г.

Ввиду необходимости дополнительного выяснения обстоятельств дела было определено продлить срок рассмотрения дела об административном правонарушении.

Определением о продлении срока рассмотрения дела и назначении времени и места рассмотрения дела № 063/04/14.3-1086/2021 об административном правонарушении и об истребовании документов (исх. № 12544/8 от 28.12.2021г.) рассмотрение дела было назначено на 20.01.2022 г. посредством ВКС.

ООО «ЗАЗУ Телеком» представило сведения (вх. № 3371-ЭП/21 от 13.12.2021г.), что Общество ранее предоставило все необходимые сведения, где в том числе имелась анкета на согласие получения рекламационных материалов.

ООО «ЗАЗУ Телеком» согласно выписке ФНС входит в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, являясь микропредприятием.

Пояснений и сведений о нарушении части 2 статьи 18, части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе», послужившим также основанием для возбуждения дела об административном правонарушении, с учетом статей 4.2-4.3 КоАП РФ, не поступало.

19.01.2022 г. в адрес Самарского УФАС России от ООО «ЗАЗУ Телеком» (вх. № 580-ЭП/22 от 19.01.2022г.) поступило заявление об ознакомлении с материалами дела путем направления всех материалов на электронную почту представителя ООО «ЗАЗУ Телеком», Ж.А.С..

Самарское УФАС России рассмотрело указанное заявление и предоставило ответ о невозможности ознакомления с материалами дела путем их направления на электронную почту с приложением всей необходимой информации о порядке ознакомления с материалами дел в Самарском УФАС России, утвержденным Приказом Самарского УФАС России № 105 от 23.04.2014 г.

Кроме того, ООО «ЗАЗУ Телеком» заявило ходатайство о переносе

рассмотрения дела (вх. № 580-ЭП/22 от 19.01.2022г.) на более позднюю дату ввиду необходимости ознакомления с материалами дела об административном правонарушении.

Самарское УФАС России рассмотрело вышеуказанное ходатайство и ввиду необходимости соблюдения срока рассмотрения дела об административном правонарушении (до 28.01.2022 г.) не могло удовлетворить ходатайство и перенести рассмотрение на более позднюю дату.

В назначенную дату и время на рассмотрении дела отсутствовал потерпевшийС... При этом лицо уведомлялось надлежащим образом посредством электронной почты, что подтверждается отчетом из электронной почты от 29.12.2021 г., а также посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 44312362294398 и атрибутом «неудачная попытка вручения 03.01.2022», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 29.12.2021 г., чеком ККМ от 29.12.2021 г. Потерпевший заявлял ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

В назначенную дату и время на рассмотрении дела отсутствовал представитель ООО «ЗАЗУ Телеком». Лицо уведомлялось надлежащим образом посредством электронной почты, что подтверждается отчетом из электронной почты от 29.12.2021 г., а также посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 44312362294404 и атрибутом «вручение адресату 14.01.2022», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 29.12.2021 г., чеком ККМ от 29.12.2021 г.

Факты совершения правонарушения ООО «ЗАЗУ Телеком» подтверждаются протоколом по делу № 063/04/14.3-1086/2021 об административном правонарушении, а также другими материалами дела № 063/05/18-771/2021.

Определяя степень виновности ООО «ЗАЗУ Телеком», следует отметить, что ООО «ЗАЗУ Телеком» не выполнило установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

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.

Согласно пункту 21 Постановления Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

ООО «ЗАЗУ Телеком» правонарушение совершено виновно, поскольку лицо, осуществляя действия по распространению рекламы, должно соблюдать требования действующего законодательства Российской Федерации, в том числе о рекламе, но не предприняло все возможные действия по его соблюдению при распространении рекламного смс-сообщения.

Совершенное ООО «ЗАЗУ Телеком» правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность ООО «ЗАЗУ Телеком», в ходе рассмотрения дела не установлены.

Частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, что 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей 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.

В сведениях Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.rmsp.nalog.ru, имеется информация, что ООО «ЗАЗУ Телеком» является микропредприятием с 01.08.2016 года.

Однако Кабардино-Балкарским УФАС России было вынесено постановление по делу № 007/04/14.3-942/2021 от 31.08.2021, которым ООО «ЗАЗУ Телеком» назначено административное наказание в виде предупреждения.

Московским УФАС России было вынесено постановление по делу № 077/04/14.3-2425/2021 от 25.02.2021, которым ООО «ЗАЗУ Телеком» назначен штраф в размере 101000 (сто одна тысяча) рублей.

Таким образом, обстоятельства для замены административного штрафа на предупреждение не усматриваются.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 33 ФЗ «О рекламе», статьями 2.9, 2.10, 4.1, 4.2, 4.3, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 24.5, 29.9, 29.10, 29.11 КоАП РФ,

иков на федеральных телеканалах), размещение наружной рекламы в 19 городах Российской Федерации, а также распространение видеоро

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать **ООО «ЗАЗУ Телеком»**) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.
2. Применить к **ООО «ЗАЗУ Телеком»** () меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 КоАП РФ в размере 100000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 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 статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Сумма штрафа, вынесенного за нарушение требований, установленных частями 1, 2 статьи 18 ФЗ, частью 1 статьи 28 «О рекламе», зачисляется в полном объеме на следующий счет:

Назначение платежа: Оплата штрафа по постановлению 063/04/14.3-1086/2021 за ООО «ЗАЗУ Телеком».

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель
М.А. Ш.

руководителя

Управления