

ООО «В Доступе»

Вернадского пр., д. 29,

Пом.1, ком. 5,5А,5Б, 5В, 5Г,

г. Москва, 119331

Дело № 022/04/14.3-782/2020

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №50

о назначении административного наказания

по делу №022/04/14.3-782/2020 об административном правонарушении

5 ноября 2020г. г. Барнаул

Я, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол №40 и материалы дела №022/04/14.3-782/2020 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «В Доступе» (ОГРН 5087746084730, ИНН 7736583185),

УСТАНОВИЛ:

Представитель ООО «В Доступе» на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился, ходатайств в антимонопольный орган от Общества не поступало.

В соответствии с ч.2 ст.25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных ч.3 ст.28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении по Почте России 16.10.2020г.

В соответствии со ст.29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

Согласно протоколу об административном правонарушении №40 от 23.09.2020г. и материалам дела №022/04/14.3-782/2020, в действиях ООО «В Доступе» допущено нарушение ч.1 ст.18, п.7 ч.1 ст.27, ч.2.2 ст.27 Федерального закона «О рекламе» и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю

поступило обращение гражданина о получении 31.12.2019г. в 16:49 на мобильный телефон <...> с номера <...> без согласия абонента рекламы следующего содержания: «Новый игорный онлайн клуб, входящий в Топ-5 лицензированных казино России раздаёт подарки до 100 тыс рублей и 200 фриспинов при регистрации. Уже сейчас ты можешь начать выигрывать легально <https://u.to/OFiuFg> А также сыграть в СУПЕР-ИГРУ с ДЖЕКПОТОМ 394 519 734 РУБЛЕЙ Игра начинается с 50 рублей- пополняй свой кошелек и начинай выигрывать. Играй с нами и получай: крупные выигрыши огромное количество бонусов поощрительные промокоды кэшбэк до 10% простой вывод средств на Вашу любимую карту мгновенное поступление денег. Открой для себя новые возможности для больших выигрышей! Отправьте в ответ любой символ и перезайдите в диалог, чтобы ссылка стала активна».

Заявитель пояснил, что согласие на получение рекламного сообщения в мессенджере «WhatsApp» не давал. К заявлению представлен скриншот экрана телефона, которым подтверждается получение вышеуказанного сообщения от абонента с номером <...>.

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

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 (ч.2 ст.3 Федерального закона «О рекламе»).

Объектом рекламирования, в рассматриваемом рекламном сообщении, выступает казино, а также возможность получать подарки при регистрации (до 100 тыс рублей и 200 фриспинов) и возможность сыграть в супер-игру.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального 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.

Антимонопольным органом установлено, что номер телефона <...> выделен в пользование оператором ООО «Скартел» юридическому лицу ООО «В Доступе» (ОГРН 5087746084730, ИНН/КПП 7736583185/773601001).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «В Доступе» является 47.9 «Торговля розничная вне магазинов, палаток, рынков», дополнительные виды деятельности в том числе: 61.10.1 «Деятельность по предоставлению услуг телефонной связи», 61.10.9 «Деятельность в области связи

на базе проводных технологий прочая», 63.11 «Деятельность по обработке данных предоставление услуг по размещению информации и связанная с этим деятельность», 63.11.1 «Деятельность по созданию и использованию баз данных и информационных ресурсов», 73.11 «Деятельность рекламных агентств» и др.

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.

Заявитель указывает, что согласия на получение данного рекламного сообщения не давал, что указывает на нарушение статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, Федеральным законом «О рекламе» установлен ряд требований относительно рекламы основанных на риске игр, пари.

В рассматриваемой рекламе содержится указание на то, что «топ-5 лицензированных казино России раздает подарки до 100 тыс рублей и 200 фриспинов при регистрации», «играй с нами и получай крупные выигрыши..простой вывод средств на Вашу любимую карту», « мгновенное поступление денег...», при этом отсутствуют какое-либо указание на сроки получения приза, а также какие-либо ограничения по получению выигрыша, тем самым создается впечатление о получении выигрыша всеми лицами, которые проходят регистрацию в казино.

Согласно статье 27 Федерального закона «О рекламе» реклама основанных на риске игр, пари не должна создавать впечатление, что получение выигрышей гарантировано (п.7).

Распространение рекламы основанных на риске игр, пари, осуществляемых организаторами азартных игр в букмекерских конторах, и (или) средств индивидуализации организаторов азартных игр в букмекерских конторах на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не подпадающих под критерии, перечисленные в подпункте «б» пункта 1 части 2.2 статьи 27 Федерального закона «О рекламе», данным Федеральным законом не допускается.

Данная реклама распространена посредством сообщения в мессенджере, а следовательно в данной рекламе нарушены требования п.7 ч.1 ст.27, ч.2.2 ст.27 Федерального закона «О рекламе».

Согласно статье 44 Федерального закона «О связи» услуги подвижной радиотелефонной связи предоставляются абоненту-физическому лицу или абоненту- юридическому лицу либо индивидуальному предпринимателю и пользователю услугами связи такого абонента, достоверные сведения о которых предоставлены оператору связи в соответствии с правилами оказания услуг связи, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом. Абонент-юридическое лицо либо индивидуальный предприниматель обязаны предоставить оператору связи сведения о пользователях услугами связи в соответствии с правилами оказания услуг связи.

Вместе с тем, лицо, действующее от имени оператора связи, при заключении договора об оказании услуг подвижной радиотелефонной связи обязано внести в него достоверные сведения об абоненте, перечень которых установлен правилами оказания услуг связи, и направить один экземпляр подписанного договора оператору связи в течение десяти дней после его заключения, если меньший срок не предусмотрен указанным договором.

Со стороны оператора ООО «Скартел» предоставлена информация о том, что от абонента ООО «В Доступе» (ОГРН 5057746084730) уведомлений о передаче номера +7-999-964-5334 третьему лицу не поступало.

Следовательно, ООО «В Доступе» является абонентом номера +7-999-964-5334 по заключенному Договору об оказании услуг связи №11220022774119 от 24 октября 2019 года с оператором ООО «Скартел», так как каких-либо документов подтверждающих передачу номера другому лицу не предоставлено.

Со стороны ООО «В Доступе» не представлено надлежащим образом оформленное согласие заявителя, из которого следовало бы согласие заявителя на получение рекламных сообщений.

Таким образом, данная реклама распространена с нарушением требований ч.1 ст.18, п.7 ч.1 ст.27, ч.2.2 ст.27 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18, ч.2.2 ст.27 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель, ответственность за нарушение требований п.7 ч.1 ст.27 Федерального закона «О рекламе» несёт рекламодатель.

05.06.2020 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, реклама, распространенная в мессенджере «WhatsApp» на номер заявителя с номера <...> признана ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18, п.7 ч.1 ст.27, ч.2.2 ст.27 Федерального закона «О рекламе».

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

Согласно ст.2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со ст.2.10 КоАП РФ, юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в соответствии с которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

ООО «В Доступе» имело реальную возможность обеспечить соблюдение законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, но не приняло к тому надлежащих мер, что привело к нарушению ч.1 ст.18, п.7 ч.1 ст.27, ч.2.2 ст.27 Федерального закона «О рекламе» и влечет административную ответственность в соответствии с ч.1 ст.14.3 КоАП.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности. У ООО «В Доступе» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях ООО «В Доступе» имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля ООО «В Доступе» и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие ООО «В Доступе» должных мер по соблюдению требований ч.1 ст.18, п.7 ч.1 ст.27, ч.2.2 ст.27 Федерального закона «О рекламе» привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

23.09.2020г. протокол об административном правонарушении был составлен в отсутствие представителя ООО «В Доступе». Копия протокола была направлена в адрес Общества по электронной почте и Почтой России.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст.4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно ст.4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, по состоянию на 05.11.2020г., ООО «В Доступе» относится к категории – микропредприятие.

Таким образом, ООО «В Доступе» соответствует указанным условиям отнесения к категории субъектов малого и среднего предпринимательства – микропредприятие.

Согласно ч.2 ст.3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

ООО «В Доступе» впервые совершило нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что ООО «В Доступе» является субъектом малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных ч.2 ст.3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1, 4.1, 14.3, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать ООО «В Доступе» (ОГРН 5087746084730, ИНН 7736583185) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч.1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч.1 ст.31.1 КоАП РФ, 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.

Дата вынесения постановления: 5 ноября 2020г.

Заместитель руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса <...>