

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

30.01.2020
16159/2019

ДЕЛО № 073/04/14.3-

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области С<...>в И.И., рассмотрев материалы дела о совершении **обществом с ограниченной ответственностью «Стандарт-Инвест»** (далее - ООО «Стандарт-Инвест», общество), ОГРН 1137325006675, ИНН 7325124636, расположенным по адресу: 140182, Московская обл., г.о. Жуковский, ул. Мичурина, д. 7, стр. 13 (Филиал ООО «Стандарт-Инвест» в Ульяновской области расположен по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Карла Либкнехта, д. 19А), правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в присутствии представителя ООО «Стандарт-Инвест» Д<...> Т.С. (доверенность № 16 от 16.12.2019, паспорт),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение С<...>а <...> (вх. № 1817/ог от 26.03.2019) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В частности, в обращении сообщается, что заявителю без его согласия поступили СМС-сообщения с рекламой жилого комплекса «Аквамарин» (г. Ульяновск) от отправителя «Aquamarin73»:

- 21.03.2019 в 11 час. 01 мин. (время: МСК +1 час.) - на номер мобильного телефона <...>;

- 21.03.2019 в 11 час. 02 мин. (время: МСК +1 час.) - на номер мобильного телефона <...>.

По указанному обращению Ульяновским УФАС России определением от 26.04.2019 возбуждено дело № 073/05/18-15677/2019 по признакам нарушения ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 18, а также ч. 1, п. 2 ч. 2 и ч. 3 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*). К участию в деле привлечены заявитель С<...> М.А. и лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Стандарт-Инвест».

Определением от 17.06.2019 к участию в деле № 073/05/18-15677/2019 в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено общество с ограниченной ответственностью «Смартпейдж» (далее - ООО «Смартпейдж»), ОГРН 1146670005052, ИНН 6670419574.

Решением Ульяновского УФАС России от 30.07.2019 (резюлютивная часть решения объявлена 16.07.2019) по делу № 073/05/18-15677/2019:

- реклама ООО «Стандарт-Инвест»: «ЖК АКВАМАРИН – живите комфортно, платите выгодно! Рассрочка от застройщика 0%, ипотека от 6,8% годовых. Подробнее по тел. <...>», распространенная 21.03.2019 в 11 час. 01 мин. (время: МСК +1 час.) на номер мобильного телефона <...> по сетям подвижной радиотелефонной связи, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5, ч.ч. 1, 3 и 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе»;

- реклама ООО «Стандарт-Инвест»: «ЖК АКВАМАРИН – живите комфортно, платите выгодно! Рассрочка от застройщика 0%, ипотека от 6,8% годовых. Подробнее по тел. <...>», распространенная 21.03.2019 в 11 час. 02 мин. (время: МСК +1 час.) на номер мобильного телефона <...> по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона <...>, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 18, ч.ч. 1, 3 и 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Материалы дела № 073/05/18-15677/2019 переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России С<...>вым И.И. вынесено определение от 16.12.2019 о возбуждении в отношении ООО «Стандарт-Инвест» дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-16159/2019 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 15.01.2020 в 14 час. 00 мин. Определение от 16.12.2019 (исх. № 6737-05 от 16.12.2019) направлено ООО «Стандарт-Инвест» по адресу места нахождения юридического лица, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (140182, Московская обл., г.о. Жуковский, ул. Мичурина, д. 7, стр. 13), - заказным письмом с уведомлением № 43206842552201 от 16.12.2019, которое, согласно сведениям с официального сайта АО «Почта России», 25.12.2019 получено адресатом; а также по адресу места нахождения филиала ООО «Стандарт-Инвест» в Ульяновской области (432017, г. Ульяновск, ул. Карла Либкнехта, д. 19А), - заказным письмом с уведомлением № 43206842552218 от 16.12.2019, которое 17.12.2019 получено адресатом.

ООО «Стандарт-Инвест» 09.01.2020 в Ульяновское УФАС России представлены письменные пояснения и иные материалы по делу № 073/04/14.3-16159/2019 (исх. б/н от 09.01.2010, вх. № 01 от 09.01.2020). Согласно письменным пояснениям ООО «Стандарт-Инвест» общество добровольно, до вынесения Ульяновским УФАС России решения по делу № 073/05/18-15677/2019, устранило нарушения

рекламного законодательства и прекратило распространение рекламы. Административное правонарушение совершено ООО «Стандарт-Инвест» впервые, общество относится к категории субъектов малого и среднего предпринимательства (микропредприятие), что подтверждается выпиской из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства № ЮЭ9965-20-7548025 от 09.01.2020. Общество полагает, что в данном случае отсутствует причинение вреда или возникновение 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 отсутствует какой-либо имущественный ущерб. ООО «Стандарт-Инвест» просит заменить административное наказание в виде штрафа на предупреждение на основании ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России С<...>вым И.И. в отношении ООО «Стандарт-Инвест», в присутствии представителя общества Д<...> Т.С. (доверенность № 16 от 16.12.2019), составлен протокол об административном правонарушении № 2 от 15.01.2020 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола об административном правонарушении № 2 от 15.01.2020 и определение от 15.01.2020 о назначении рассмотрения дела № 073/04/14.3-16159/2019 в Ульяновском УФАС России на 30.01.2020 в 15 час. 00 мин. (исх. № 107-05 от 15.01.2020) вручены 15.01.2020 под роспись представителю ООО «Стандарт-Инвест» Д<...> Т.С., а также направлены обществу по адресу места нахождения юридического лица, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (140182, Московская обл., г.о. Жуковский, ул. Мичурина, д. 7, стр. 13), - заказным письмом с уведомлением № 43206843550411 от 16.01.2020 с пометкой «Административное», которое, согласно сведениям с официального сайта АО «Почта России», по состоянию на 30.01.2020 адресатом не получено - 28.01.2020 возвращено отправителю.

Заявитель по делу № 073/05/18-15677/2019 С<...> М.А. о рассмотрении дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-16159/2019 уведомлен исх. № 143-05 от 16.01.2020, направленным по адресу электронной почты 16.01.2020 в 16 час. 05 мин.

Присутствовавший на рассмотрении дела 30.01.2020 представитель ООО «Стандарт-Инвест» Д<...> Т.С. повторно пояснил, что общество ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекалось, является субъектом малого предпринимательства. ООО «Стандарт-Инвест» просит заменить административное наказание в виде штрафа на предупреждение. ООО «Стандарт-Инвест» представлены бухгалтерский баланс на 30.09.2019 и отчет о финансовых результатах общества за январь-сентябрь 2019 года (вх. № 534 от 30.01.2020).

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 073/05/18-15677/2019 и дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-16159/2019 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение С<...>а М.А. (вх. № 1817/ог от 26.03.2019) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В обращении сообщается, что заявителю без его согласия поступили СМС-сообщения рекламного характера: «ЖК АКВАМАРИН – живите комфортно, платите выгодно! Рассрочка от застройщика 0%, ипотека от 6,8% годовых. Подробнее по тел. <...>»:

- 21.03.2019 в 11 час. 01 мин. (время: МСК +1 час.) на номер мобильного телефона <...>;

- 21.03.2019 в 11 час. 02 мин. (время: МСК +1 час.) на номер мобильного телефона <...>.

Отправителем сообщений является лицо, обозначенное как «Aquamarin73».

В соответствии с п.п. 1 - 3 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; 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.

В силу п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» вышеприведенная информация, направленная посредством СМС-сообщений на телефонные номера <...> и <...>, является рекламой, поскольку она направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - квартирам в домах ЖК «Аквамарин», услуге по предоставлению ипотечного кредита (ипотеки).

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 1572-05 от 26.03.2019) публичное акционерное общество «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ПАО «МТС»), ОГРН 1027700149124, ИНН 7740000076 (исх. № П10-06/00019и от 15.04.2019, вх. № 2399 от 15.04.2019), сообщило, что между ПАО «МТС» и С<...>ым М.А. заключен договор о предоставлении услуг подвижной радиотелефонной связи от 26.06.2009 с выделением абонентского номера <...>.

СМС-сообщение поступило на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через СМС-центр ПАО «МТС» на абонентский номер <...> от компании

«Lanck Telecom Limited» в рамках соглашения об оказании массовых услуг отправки СМС-сообщений A2P No.D160028472 от 09.03.2016.

Согласно письму компании «Вентател Лимитед» (исх. № 0419-03 от 08.04.2019) рекламодателем на абонентский номер <...> является ООО «Стандарт-Инвест».

Также ПАО «МТС» представило письмо ООО «Стандарт-Инвест», в котором сообщается, что <...> 29.08.2018 в 11:51:14 оставлял заявку на сайте «aquamarin73.ru» с указанием номера телефона <...>. В форме заявки на сайте имеется обязательное поле «Согласие с политикой обработки персональных данных». При регистрации (отправке заявки) было указано имя - <...>, номер телефона - <...> и проставлена отметка в чек-боксе: «Нажимая на кнопку «Отправить» даю согласие на обработку моих персональных данных в объеме и на условиях, определенных Политикой в отношении обработки персональных данных». Согласно п. 2.4.6 указанной Политики пользователь соглашается на осуществление рекламной рассылки.

Таким образом, рекламное СМС-сообщение на телефонный номер <...> было направлено после получения предварительного согласия абонента.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 1571-05 от 26.03.2019) публичное акционерное общество «Вымпел-Коммуникации» (далее - ПАО «ВымпелКом»), ОГРН 1027700166636, ИНН 7713076301 (вх. № 2334 от 12.04.2019), сообщило, что между ПАО «ВымпелКом» и С<...>ым М.А. заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» от 19.04.2016 с предоставлением абонентского номера <...>.

Направление СМС-сообщения абоненту мобильного телефона <...> осуществлено в рамках договора № 572561248 от 22.09.2015, а также дополнительного соглашения № 2 от 01.10.2017 на оказание услуги «Партнерские СМС-сервисы» к указанному договору, согласно которому ПАО «ВымпелКом», как оператор связи, приняло на себя обязанность по приему, обработке, передаче коротких текстовых сообщений от абонента общества с ограниченной ответственностью «СМС-центр» (далее - ООО «СМС-центр»), ОГРН 1117746756489, ИНН 7724805644. Также ПАО «ВымпелКом» представило письмо ООО «Стандарт-Инвест», в котором сообщается, что <...> оставлял заявку на сайте «aquamarin73.ru» с указанием номера телефона <...>. В форме заявки на сайте имеется обязательное поле «Согласие с политикой обработки персональных данных». Согласно п. 2.4.6 указанной Политики пользователь соглашается на осуществление рекламной рассылки.

С номера телефона <...> <...> осуществлял дальнейшие обращения с менеджером отдела продаж, не сообщая о своем нежелании получать рекламные сообщения о ЖК «Аквамарин».

Однако в представленной информации не содержится согласия абонента телефонного номера <...> на получение сообщений рекламного характера. Следовательно, рассматриваемое рекламное сообщение на номер телефона <...> поступило без получения предварительного согласия абонента.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Из обращения С<...>а М.А. (вх. № 1817/ог от 26.03.2019), а также его письменных пояснений, представленных в ходе рассмотрения дела № 073/05/18-15677/2019 (вх. № 3965 от 14.06.2019), следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона <...> без согласия заявителя. В ходе рассмотрения дела документы, подтверждающие наличие согласия С<...>а М.А. на получение указанного СМС-сообщения, ООО «Стандарт-Инвест», ООО «Смартпейдж» либо иными лицами не представлены.

Между тем, согласно ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям электросвязи лежит на рекламодателе - «реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено».

При этом заявитель С<...> М.А. не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия. Более того, С<...> М.А., как физическое лицо, не несет обязанности по представлению информации, документов в антимонопольный орган, поскольку в соответствии с ч. 1 ст. 34 Федерального закона «О рекламе» подобная обязанность возложена только на юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в п. 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

рекламораспространителя.

В целях защиты прав и законных интересов абонента, при получении такого согласия абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламных рассылок, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не опосредованной и обусловленной лишь ознакомлением с Политикой в отношении обработки персональных данных в ООО «Стандарт-Инвест», которая является неотъемлемой частью заявки на сайте «aquamarin73.ru». Обратное может привести к злоупотреблениям со стороны рекламораспространителя рекламы, стремящегося любым способом навязать абоненту возможность распространения со своей стороны рекламы с приданием своим действиям законности.

ООО «Стандарт-Инвест» в ходе рассмотрения дела № 073/05/18-15677/2019 ссылалось на то, что согласие абонента С<...>а М.А. было получено 29.08.2018 при составлении заявки на сайте «aquamarin73.ru» с указанием номера телефона <...>. В форме заявки на сайте имеется обязательное поле «Согласие с политикой обработки персональных данных», согласно которой пользователь соглашается на осуществление рекламной рассылки и подтверждает, что все указанные им данные принадлежат ему. С номера телефона <...> пользователь «<...>» осуществлял дальнейшее общение с менеджерами отдела продаж общества. ООО «Стандарт-Инвест», руководствуясь п.п. 1.4.1 и 1.4.3 Политики произвело добавление номера телефона <...> к персональным данным пользователя «<...>». Однако С<...> М.А. не подтверждал, что телефонный номер <...> принадлежит именно ему и не давал согласия на распространение СМС-сообщений, содержащих рекламу, на указанный номер. Кроме того, идентификация заявителя, как определенного субъекта персональных данных, не проводилась, то есть доказательствами принадлежности телефонного номера <...> именно С<...>у М.А. ООО «Стандарт-Инвест» не располагало.

При таких обстоятельствах Комиссия по рассмотрению дела № 073/05/18-15677/2019 признала предварительное согласие на получение рекламы квартир в домах ЖК «Акварин» на телефонный номер <...> не полученным.

Следовательно, в нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», рассматриваемое рекламное сообщение на телефонный номер <...> распространено при отсутствии предварительного согласия абонента на получение указанной рекламы.

В силу ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения и использования, если при этом искажается смысл информации, и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно ч. 1 ст. 28 Федерального закона «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).

Согласно ч. 3 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием 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 ЖК «Аквамарин», направленной ООО «Стандарт-Инвест» на телефонные номера <...> и <...>, сообщается о минимальной процентной ставке по ипотечному кредиту - 6,8% годовых, однако не указаны иные существенные условия предоставления кредита, влияющие на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугой лица, а также определяющие фактическую стоимость кредита для заемщика и влияющие на неё: максимальная процентная ставка по кредиту, минимальная и максимальная сумма кредита, минимальный и максимальный срок предоставления кредита, требования к заемщику и другие. Также в рекламе не указано наименование или имя лица, оказывающего услуги по предоставлению ипотечного кредита.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/18-15677/2019 установлено, что ипотечный кредит («ипотека») предоставляется Банком ВТБ (публичным акционерным обществом) (далее - *Банк ВТБ (ПАО)*), ОГРН 1027739609391, ИНН 7702070139. Условия кредитования перечислены в письме Банка ВТБ (ПАО) от 06.03.2019, направленном банком ООО «Стандарт-Инвест». Указанная в письме Банка ВТБ (ПАО) от 06.03.2019 информация в полном объеме была размещена на странице сайта: <https://aquamarin73.ru/stock/10672/>. Однако приведенная в письме Банка ВТБ (ПАО) от 06.03.2019 информация не включает все условия предоставления ипотечного кредита (к примеру, отсутствует минимальная сумма кредита).

Также из указанного письма Банка ВТБ (ПАО) следует, что процентная ставка 6,8% годовых действует только в течение первых двух лет действия кредитного договора и только при условии оформления комплексного страхования. Отсутствие в рекламе срока действия данной ставки и условия о необходимости комплексного страхования (существенной информации) искажает смысл информации и вводит потребителей рекламы в заблуждение, поскольку из буквального содержания рекламы следует, что процентная ставка 6,8% годовых установлена на весь срок действия кредитного договора (независимо от наличия или отсутствия комплексного страхования), что является нарушением ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». Согласно письму Банка ВТБ (ПАО) от 06.03.2019 процентная ставка с третьего года до полного погашения кредита составляет 10,3% годовых, в случае оформления комплексного страхования, с учётом дисконта 0,3% к базовой ставке в размере 10,6% годовых.

По мнению ООО «Стандарт-Инвест», СМС-реклама по своей специфике не позволяет вместить все условия, определяющие полную стоимость ипотечного кредита. Однако рассматриваемая СМС-реклама включает информацию, не обязательную в рекламе («*живите комфортно, платите выгодно*»), а также не допустимую в рекламе без уточнений («*от 6,8% годовых*»). Указанная информация, к примеру, могла быть заменена наименованием лица, оказывающего рекламируемые банковские услуги («*Банк ВТБ (ПАО)*»), что исключило бы нарушение ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе». Исключение из рекламы процентной ставки («*6,8% годовых*») позволило бы не приводить в рекламе

уточняющую информацию.

Таким образом, в рассматриваемых СМС-сообщениях отсутствуют полные условия предоставления ипотечного кредита (при том, что приведено одно условие, влияющее на стоимость кредита, - «6,8% годовых»), а также наименование лица, оказывающего услуги по предоставлению кредита, что является, соответственно, нарушением ч.ч. 3 и 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

В ходе рассмотрения дела нарушение п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» не подтвердилось.

В соответствии с ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, должна содержать сведения о месте размещения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом, фирменное наименование (наименование) застройщика либо указанное в проектной декларации индивидуализирующее застройщика коммерческое обозначение. Реклама, связанная с привлечением денежных средств участников долевого строительства для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, может содержать коммерческое обозначение, индивидуализирующее объект (группу объектов) капитального строительства (в случае строительства многоквартирных домов - наименование жилого комплекса), если такое коммерческое обозначение (наименование жилого комплекса) указано в проектной декларации.

В рассматриваемой рекламе, в нарушение ч. 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», сведения о месте размещения проектной декларации, предусмотренной федеральным законом, не содержатся.

Указание в рекламе номера телефона для справок: «*Подробнее по тел. <...>*», отсылающего потребителя рекламы к дополнительной информации, получаемой по телефону: <...>, не является свидетельством соблюдения требований ч. 7 ст. 5, ч.ч. 1, 3 и 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе». Реклама является самостоятельным (завершённым) информационным продуктом, и обязательная в ней в соответствии с законодательством о рекламе информация не может быть заменена ссылками на какие-либо источники информации вне рекламы.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Решением Ульяновского УФАС России от 30.07.2019 (резюлютивная часть решения объявлена 16.07.2019) по делу № 073/05/18-15677/2019:

- реклама ООО «Стандарт-Инвест»: «ЖК АКВАМАРИН – живите комфортно, платите выгодно! Рассрочка от застройщика 0%, ипотека от 6,8% годовых. Подробнее по тел. <...>», распространенная 21.03.2019 в 11 час. 01 мин. (время: МСК +1 час.) на номер мобильного телефона <...> по сетям подвижной радиотелефонной связи, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5, ч.ч. 1, 3 и 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе»;

- реклама ООО «Стандарт-Инвест»: «ЖК АКВАМАРИН – живите комфортно, платите выгодно! Рассрочка от застройщика 0%, ипотека от 6,8% годовых. Подробнее по тел. <...>», распространенная 21.03.2019 в 11 час. 02 мин. (время: МСК +1 час.) на номер мобильного телефона <...> по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона <...>, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 18, ч.ч. 1, 3 и 7 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 5, ст. 28 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель, а за нарушение ст. 18, ч.ч. 1 и 7 ст. 28 закона - рекламодатель.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/18-15677/2019 установлено, что отправка СМС-сообщения, поступившего на телефонный номер <...>, осуществлена ООО «Стандарт-Инвест» в соответствии с договором № SPG-06398 от 14.03.2017 и дополнительным соглашением № 12 от 14.03.2019 к указанному договору. Согласно данному дополнительному соглашению управление рассылкой осуществляет ООО «Стандарт-Инвест», за что оплачивает данную услугу по договору. Также отправка СМС-сообщения, поступившего на телефонный номер <...>, осуществлена ООО «Стандарт-Инвест», что подтверждено в пояснениях ПАО «МТС» (исх. № П10-06/00019и от 15.04.2019, вх. № 2399 от 15.04.2019) и ООО «Стандарт-Инвест» (исх. б/н от 23.05.2019, вх. № 3384 от 23.05.2019 и исх. б/н от 14.06.2019, вх. № 3972 от 14.06.2019), а также представителем ООО «Стандарт-Инвест» на заседаниях комиссии.

В частности, представитель ООО «Стандарт-Инвест» подтвердил, что рассматриваемые СМС-сообщения были направлены ООО «Смартпейдж» по заказу ООО «Стандарт-Инвест» в рамках заключенного договора на оказание рекламных услуг для сайта «aquamarin73.ru» № SPG-06398 от 14.03.2017 и дополнительного соглашения № 12 от 14.03.2019 к указанному договору.

Таким образом, рекламодателем и рекламодателем в данном случае является ООО «Стандарт-Инвест».

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38

Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (*Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ*) 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.

Следовательно, ООО «Стандарт-Инвест» совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается, что в данном случае нарушено право потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы, что подтверждается, в том числе, обращением С<...>а М.А., поступившим в Ульяновское УФАС России, и его письменными пояснениями по делу № 073/05/18-15677/2019.

Кроме того, состав правонарушения, квалифицируемого по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении ООО «Стандарт-Инвест» к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Обстоятельства, признаваемые отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, является оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении (п. 4 ч. 1 ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ООО «Стандарт-Инвест», несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. 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. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «Стандарт-Инвест» 01.08.2016 включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие, что подтверждается сведениями из реестра от 30.01.2020 № ЮЭ9965-20-7719997. Общество ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекалось.

В соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. 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.

2. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Поскольку ООО «Стандарт-Инвест» к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее не привлекалось, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **общества с ограниченной ответственностью «Стандарт-Инвест»**, ОГРН 1137325006675, ИНН 7325124636, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **обществу с ограниченной ответственностью «Стандарт-Инвест»**, ОГРН 1137325006675, ИНН 7325124636, административное наказание в виде **предупреждения**.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения

КОПИИ ПОСТАНОВЛЕНИЯ.

Временно исполняющий обязанности

руководителя управления

И.И. С<...>В