

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-333/2020

о назначении административного наказания

«11» марта 2020 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина рассмотрев протокол № 054/04/14.3-333/2020 от «26» февраля 2020 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Генерального директора ООО «Орби групп» (127055, г.Москва, Вадковский пер., дом 12, эт. 1, пом.1, к.1 оф. 17, ОГРН: 1137746284499, Дата присвоения ОГРН: 01.04.2013, ИНН: 7707800854, КПП: 770701001) -<...> (<...>) по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ,

в отсутствие: <...> (не явился)

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 4769э от 01.07.2019г.) о нарушении законодательства РФ о рекламе, согласно которому на номер заявителя <....> пришло sms-сообщение рекламного характера от отправителя: ORBIGROUP, sms-центр: +7-904-349-0004; дата: 28.06.2019г. в 15:35, текст: «*Старт продаж! Апартаменты в Батуми ORBI CITY - <https://bit.ly/2NgZ9wF>*».

По результатам рассмотрения заявления, Новосибирским УФАС России возбуждено дело № 054/05/18-1671/2019, при рассмотрении которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «О рекламе», реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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

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

Поскольку рассматриваемая информация, переданная заявителю посредством sms-сообщения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (Апартаментам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Законом «О рекламе» она является рекламой.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, согласие на получение указанной рекламной информации, им не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

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

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

Номер телефона, с которого был осуществлен рассматриваемый рекламный звонок находится в диапазоне, принадлежащем ООО «Т2 Мобайл».

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России ООО «Т2 Мобайл» представлена информация (вх. № 5522э от 25.07.19, № 7636 от 08.08.19), согласно которой рассматриваемое смс-сообщение направлялось на основании договора № 224/SMS-BULKот 01.06.2015г. Обществом с ограниченной ответственностью «СМС-центр».

В адрес ООО «СМС-центр» Новосибирским УФАС России направлялся запрос о предоставлении информации, в ответ на который Обществом представлены следующие пояснения.

Рассматриваемое смс-сообщение от отправителя ORBIGROUP направлялось в рамках договора № 533924, заключенного между ООО «СМС-центр» и ООО «Орби групп».

ООО «Орби групп» самостоятельно осуществило отправку смс-сообщения, в том числе набор текста и ввод номера абонента, через выделенный доступ к технической платформе сервиса.

По юридическому адресу ООО «Орби групп» (127055, г.Москва, Вадковский пер., дом 12, эт. 1, пом.1, к.1 оф. 17) Новосибирским УФАС России неоднократно направлялись запросы о предоставлении информации по факту распространения рассматриваемого сообщения. В том числе: запрос от 06.08.2019 (исх. № 06-9561), Определение о возбуждении дела от 02.09.2019 (исх. № 06-10751 от 02.09.19), Определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела от 02.10.2019 (исх. № 06-12392 от 07.10.19), Определение об отложении дела от 05.10.2019 (исх. № 06-13958 от 07.11.19). Данные документы также направлялись по почтовому адресу (119034, г. Москва, Коробейников переулок, д.1, оф. 9), указанному в договоре, заключенном между ООО «СМС-центр» и ООО «Орби групп»; а также по адресу

электронной почты: veronica.moon@list.ru, Moscow@orbi.ge, также указанной в договоре.

В соответствии с пп. 2, 3 ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации, место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

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 ГК РФ), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя.

На основании изложенного, Новосибирским УФАС России были приняты все необходимые меры для надлежащего уведомления лица о дате, времени, месте и обстоятельствах рассматриваемого дела.

Исходя из изложенного, действия ООО «Орби групп» по направлению рассматриваемого смс-сообщения нарушили ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с информацией, представленной ООО «СМС-центр» (вх. № 10173 от 20.09.19), в связи с поступившей жалобой, номер телефона заявителя <...> внесен Обществом в стоп-лист. На основании изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает выдачу Предписания по настоящему делу нецелесообразной.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Решением по делу № 054/05/18-1671/2019 от 18.12.2019г. ООО «Орби групп» признано нарушившим ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 28.06.2019г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе» образуют состав административного

правонарушения, предусмотренного **ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях**, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем [законодательства](#) о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 4 настоящей статьи](#), [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 юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

Согласно материалам дела генеральным директором ООО «Орби групп» является Касса Нана Вахтанговна. Следовательно, ответственным за данное правонарушения является именно указанное должностное лицо.

Срок давности привлечения Кассы Н.В. к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с п. 1 ст. 4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно п.2 ст. 3.4 Кодекса РФ 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.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Орби групп» является субъектом малого предпринимательства. Дата включения в реестр 01.08.2016г. Касса Н.В. является должностным лицом ООО «Орби групп».

Данное правонарушение совершено Кассой Н.В. впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причинило имущественного

ущерба.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, отсутствие смягчающих, отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать генерального директора ООО «Орби групп» (127055, г.Москва, Вадковский пер., дом 12, эт. 1, пом.1, к.1 оф. 17, ОГРН: 1137746284499, Дата присвоения ОГРН: 01.04.2013, ИНН: 7707800854, КПП: 770701001) - <...> (<...>, <...>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к <...> меру административной ответственности в виде предупреждения.

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