ООО «ГАРАНТИНВЕСТ»

117292, г. Москва, проспект Нахимовский, д.52/27, комната Б

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А20-14.3/18

г. Кызыл

.05.2018 г. ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления объявлена 30 мая 2018 года

Постановление изготовлено в полном объеме 31 мая 2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Ф.А. Хаджиев, руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 17.04.2018 года и иные материалы дела № А20-14.3/18 об административном правонарушении в отношении юридического лица - Общества с ограниченной ответственностью «ГАРАНТИНВЕСТ» (далее – ООО «ГарантИнвест») (ИНН 7728892172, ОГРН 5147746191357, юридический адрес: 117292, г. Москва, проспект Нахимовский, д. 52/27, комната Б, дата регистрации от 07.10.2014 года), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А20-14.3/18 рассмотрено в отсутствии надлежащим образом извещенного законного представителя юридического лица – ООО «ГарантИнвест» (телеграмма с указанием даты и времени рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении, направленная по юридическому адресу не вручена, поскольку адресат выбыл неизвестно куда, что подтверждается отчетом о доставке телеграммы от 28.05.2018 года).

Событие административного правонарушения: нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе, а именно нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 26.12.2017 года по делу № 04-04-02/29-17.

В адрес Тывинского УФАС России 21.07.2017 года (вх. № 3119) поступило обращение гр. "...." о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента, направленное с ФАС России.

Как следует из обращения, 20.07.2017 года в 11:59 гр. "...." на свой абонентский номер <...> -911- "...." получил смс-сообщение с рекламой, отправленной с абонентского номера + 7968 "...." следующего содержания:

«Кредит без залога до 3 млн, одобрим под низкий %!Тел 88122447155Nm».

Вышеуказанная реклама была распространена по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

По данному факту определением Тывинского УФАС России от 21.09.2017 года в отношении ООО «ГарантИнвест» возбуждено дело № 04-04-02/29-17 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Исследовав материалы дела № 04-04-02/29-17, Комиссией Тывинского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

Согласно статьи 3 Закона о рекламе рекламой является 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, п.3 указанной статьи товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Текст указанного смс-сообщения, в силу пунктов 1-3 статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку адресован неопределенному кругу лиц и направлен на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В рассматриваемом деле № 04-04-02/29-17 объектом рекламирования выступают услуги по предоставлению финансовой услуги - кредит.

Согласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно пунктам 1 и 35 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 года № 126-ФЗ «О связи», абонент – пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь – любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации абонентский номер <...> -968- "...." принадлежат номерной емкости оператора

сотовой связи – ОАО «Вымпел-Коммуникации»; абонентский номер <...> -911- "...." принадлежат номерной емкости оператора сотовой связи – ПАО «Мобильные ТелеСистемы».

Согласно информации ПАО «Мобильные ТелеСистемы» от 16.08.2017 года (вх. № 3497) абонентский номер <...> -911- "...." выделен в пользование гражданину "...." что подтверждается договором о предоставлении услуг подвижной радиотелефонной связи МТС от 24.03.2008 года.

Факт получения вышеуказанного смс-сообщения гр. "...." . установлен, в соответствии с детализацией оказанных услуг по абонентскому номеру +8-911- "...." за 20.07.2017 года представленной ПАО «Мобильные ТелеСистемы» в адрес Тывинского УФАС России 16.08.2017 года (вх. № 3497).

Согласно информации ПАО «Вымпел-Коммуникации» (вх. № 285 от 26.01.2017): абонентский номер <...> -968- "...." выделен в пользование ООО «ГарантИнвест», что подтверждается договором от 06.04.2017 года № 647492158.

14.08.2017 года в адрес ООО «ГарантИнвест» направлялся запрос о предоставлении документов, свидетельствующих получение от гр. "...." . предварительного согласия на получение смс-сообщения с указанной рекламой. Ответ на указанный запрос в адрес Тывинского УФАС России не поступил.

Тывинским УФАС России определениями от 21.09.2017 года (исх. № 4-1502), от 16.10.2017 года (исх. № 4-1617), от 10.11.2017 года (исх. № 4-1759) у ООО «ГарантИнвест» неоднократно запрашивались сведения о наличии предварительного согласия гр. "...." . на получение смс-сообщения с рекламой от ООО «ГарантИнвест» на свой абонентский номер (с приложением подтверждающих документов).

Запрашиваемые сведения ООО «ГарантИнвест» в адрес Тывинского УФАС России на дату принятия Комиссией решения не представлены.

Вместе с тем, в силу части 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

В ходе рассмотрения дела № 04-04-02/29-17 Комиссией Тывинского УФАС России, исходя из понятий "реклама", "объект рекламирования" и содержания рекламы, установлено, что рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания к кредиту и содержит существенные условия оказания финансовой услуги (без залога до 3 млн, под низкий %) и создает впечатление, что какие-либо иные условия, оказания рекламируемой финансовой услуги, отсутствуют.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой финансовых услуг.

Согласно части 1 статьи 28 Закона о рекламе, реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Кроме этого, в силу пункта 2 части 2 статьи 28 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.

По мнению ФАС России, к условиям, определяющим полную стоимость кредита, могут быть отнесены: сумма потребительского кредита (займа); срок действия договора потребительского кредита (займа) и срок возврата потребительского кредита (займа); валюта, в которой предоставляется потребительский кредит (заем); процентная ставка в процентах годовых; а при применении переменной процентной ставки – порядок ее определения.

В соответствии с частью 3 статьи 28 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 от 21.12.2013 года № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

На основании изложенного, Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу, что рассматриваемая реклама не содержит существенной для потребителя рекламы информации - сведений о лице, предоставляющем кредит, и иных условий определяющих полную стоимость кредита (займа), то есть сведений, которые в силу части 1, пункта 2 части 2, части 3 Закона о рекламе являются обязательными.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации абонентский номер <...> -812- "...." , указанный в рассматриваемой рекламе, принадлежит номерной емкости оператора сотовой связи – ЗАО «Зебра Телеком».

Согласно информации ЗАО «Зебра Телеком» (вх. № 3441 от 11.08.2017 года) абонентский номер <...> -812- "...." выделен в пользование ООО «Единый центр Кредитования», что подтверждается договором от 05.03.2014 года № 1303843-Pin/Sip.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности ООО «Единый центр Кредитования» является деятельность вспомогательная прочая в сфере финансовых услуг, кроме страхования и пенсионного обеспечения.

Данные обстоятельства позволили предположить, что рекламодателем рассматриваемой sms-рекламы выступило ООО «Единый центр Кредитования», в связи с чем названное лицо было привлечено к участию в рассмотрении настоящего дела в качестве соответчика, в действиях которого имелись признаки нарушения требований части 1, пункта 2 части 2, части 3 Закона о рекламе, и от него определениями от 16.10.2017 года (исх. № 4-1617), от 10.11.2017 года (исх. № 4-1759) запрашивались документы и сведения, которые ООО «Единый центр Кредитования» не предоставлены.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель» и «рекламопроизводитель». В соответствии с пунктами 5 - 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или

продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

При таких обстоятельствах не представляется возможным установить конкретное лицо, заказавшее распространение рассматриваемой рекламы и выступившее в качестве рекламодателя, в связи с чем в рамках дела № 04-04-02/29-17 не установлена причастность ООО «Единый центр Кредитования» к распространению рекламного сообщения.

Между тем, такие обстоятельства не препятствуют установлению лица, а именно ООО «ГарантИнвест» непосредственно распространившего рассматриваемое смс-сообщение с рекламой, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-04-02/29-17 пришла к выводу об отсутствии у ООО «ГарантИнвест» предварительного согласия заявителя на получение смс-сообщения с рекламой от ООО «ГарантИнвест» на его абонентский номер.

Кроме того, указанные обстоятельства (отсутствие предварительно полученного согласия) также подтверждается обращением гр. Бородина П.В., поскольку указанное лицо по данному факту обратилось ФАС России с соответствующим обращением.

Таким образом, в нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе ООО «ГарантИнвест» 20.07.2017 года в 11:59 с абонентского номера + 7968 "...." осуществило рассылку смс-сообщения с рекламой следующего содержания: «Кредит без залога до 3 млн, одобрим под низкий %!Тел 88122447155Nm» на абонентский номер гр. Бородина П.В. без предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

На основании изложенного, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-04-02/29-17 всесторонне, полно и объективно исследовав, и оценив имеющиеся в деле доказательства, пришла к выводу, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «ГарантИнвест».

Решением Тывинского УФАС России от 26.12.2017 года по делу № 04-04-02/29-17 ООО «ГарантИнвест» признано нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В силу части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 указанного закона, несет рекламораспространитель.

За нарушение Закона о рекламе рекламораспространитель несет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе 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.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламораспространителя, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Субъектами данного правонарушения являются юридические и должностные лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Таким образом, юридическое лицо – ООО «ГарантИнвест» совершило административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

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 «ГарантИнвест», предусмотренные статьей 4.2 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность ООО «ГарантИнвест», предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Вместе с тем, 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 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 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 КоАП РФ.

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 соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" субъекты малого и среднего предпринимательства – это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными названным Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.rmsp.nalog.ru, ООО «ГарантИнвест» включено в данный реестр под категорией микропредприятие.

Таким образом, с учетом положений статьей 3.4, 4.1.1 КоАП РФ за совершенное ООО «ГарантИнвест» правонарушение административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является город Москва.

Временем совершения административного правонарушения является день выявления нарушения Закона о рекламе - 20 июля 2017 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.1.1, 4.5, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо – Общество с ограниченной ответственностью «ГАРАНТИНВЕСТ» (ИНН 7728892172, ОГРН 5147746191357, юридический адрес: 117292, г. Москва, проспект Нахимовский, д. 52/27, комната Б, дата регистрации от 07.10.2014 года) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Назначить юридическому лицу – Обществу с ограниченной ответственностью

«ГАРАНТИНВЕСТ» (ИНН 7728892172, ОГРН 5147746191357, юридический адрес: 117292, г. Москва, проспект Нахимовский, д. 52/27, комната Б, дата регистрации от 07.10.2014 года), по факту совершения им административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течении 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев