

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

№ 058/04/14.3-141/2022

03 июня 2022 года

г. Пенза, ул. Урицкого

Заместитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-141/2022, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Строй-Инвест» (ИНН 3015104720; ОГРН 1153015000742; далее – ООО «Строй-Инвест»), в связи с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС России от 24.02.2021 по делу № 058/05/18-1136/2021, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), без участия представителя ООО «Строй-Инвест».

УСТАНОВИЛ:

При рассмотрении поступил протокол от 24.03.2022 № 058/04/14.3-141/2022 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении ООО «Строй-Инвест», в связи с совершением нарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Из протокола об административном правонарушении от 24.03.2022 № 058/04/14.3-141/2022 материалов дела следует.

Решением Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-1136/2021 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ООО «Строй-Инвест» по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Рекламирационная реклама ООО «Строй-Инвест» решением Комиссии Пензенского УФАС России от 24.02.2022 в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана рекламирующей.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административных правонарушений, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении настоящего дела представитель ООО «Строй-Инвест» не присутствовал.

д) «Строй-Инвест» в установленном порядке уведомлено о времени и месте рассмотрения дела №058/04/14.3-141/2022 об административном правонарушении.

з) рассмотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

г) совершения ООО «Строй-Инвест» действий по распространению ненадлежащей рекламы доказан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается представленными доказательствами.

Из материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/18-1136/2021 следует, что в Пензенское УФАС России поступило обращение абонента ООО «Т2 Мобайл», перенаправленное Федеральной монопольной службой (от 11.11.2021 вх. №5532-э), по вопросу поступления 11.11.2021 в адрес абонента с номера +79 на номер его телефона +7. Заявитель согласия на получение смс-сообщений рекламного характера на свой абонентский номер оператору и/или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению смс-рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежат оператору ООО «Т2 Мобайл».

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ПАО «Ростелеком».

В соответствии с постановлением рекламодателя Пензенским УФАС России направлены уведомления в ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 15.11.2021 №2310-2) и в ПАО «Ростелеком» (исх. от 15.11.2021 №4162-2).

В ответ на запрос Пензенского УФАС России 22.11.2021 (вх.№3120) поступил ответ ООО «Т2 Мобайл», в котором сообщено, что в соответствии с условиями договора абонентский номер +7 выделен Р... по договору оказания услуг связи (договор приложен в материалы дела).

В соответствии с предоставленной ООО «Т2 Мобайл» информацией, абонентский номер +7 выделен Р... по договору оказания услуг связи (договор приложен в материалы дела).

В соответствии с предоставленной ООО «Т2 Мобайл» информацией, абонентский номер +7 выделен Р... по договору оказания услуг связи (договор приложен в материалы дела).

В соответствии с предоставленной ООО «Т2 Мобайл» информацией, абонентский номер +7 выделен Р... по договору оказания услуг связи (договор приложен в материалы дела).

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных доказательств установлено следующее.

В соответствии с предоставленной ООО «Т2 Мобайл» информацией, абонентский номер +7 выделен Р... по договору оказания услуг связи (договор приложен в материалы дела).

В соответствии с предоставленной ООО «Т2 Мобайл» информацией, абонентский номер +7 выделен Р... по договору оказания услуг связи (договор приложен в материалы дела).

В соответствии с предоставленной ООО «Т2 Мобайл» информацией, абонентский номер +7 выделен Р... по договору оказания услуг связи (договор приложен в материалы дела).

оставленных услуг за 11.11.2021, представленной в материалы дела оператором
ителя – ООО «Т2 Мобайл».

соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, адресованная 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. При этом под объектом рекламирования понимается товар, услуга, индивидуализация, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно разъяснению Федеральной антимонопольной службы России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной доли правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Важный признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределённого круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым законодательством о рекламе.

Следующая выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределённому кругу лиц, то есть, не идентифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги сети «ДОБРОЦЕН».

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 распространённой 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.

Согласно постановлению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «Согласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством

льзования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, скается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на чение рекламы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под нентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или фон поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не зделяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на чение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть жжено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения изъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя».

ространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

асно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами и, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей нентского номера или уникального кода идентификации.

тие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О овой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым эсованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или) сообщение.

им образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по здаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

амораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям тросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на чение рекламы.

этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные зтвия по доведению рекламы до потребителя.

иатором смс-сообщения с предложением услуг сети «ДОБРОЦЕН» на номер Заявителя его предварительного согласия является ООО «Строй-Инвест», что подтверждается адлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), сведений, звергающих данный факт, материалы дела не содержат.

язи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение амы путем осуществления смс-сообщений от отправителя +7, в Пензенском УФАС ии сведения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на тространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение анной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ментов, материалов, указывающих, что ООО «Строй-Инвест» приняты достаточные зы по соблюдению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 ыи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении смс-сообщений рекламного характера на зр абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО ой-Инвест» не представлено.

ответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая оованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. здлежащая реклама не допускается.

зтственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38

анного закона несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

ответственности с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Данные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях ООО «Строй-Инвест», распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламодателем.

Им образом, распространение 11.11.2021 в 14:13:37 посредством смс-сообщения, рекламы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

Действия ООО «Строй-Инвест» были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама признана ненадлежащей.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение рекламодателем, изготовителем и рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3, 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Пенза.

Дата совершения административного правонарушения: 11.11.2021.

Им образом, в действиях ООО «Строй-Инвест», содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании 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 и отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении дела об административном правонарушении обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, согласно статье 4.2 КоАП РФ, не являются:

1) ООО «Строй-Инвест» впервые совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2) обстоятельства, отягчающих административную ответственность, согласно статье 4.3 КоАП РФ не установлено.

3) При рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом имущественном и финансовом положении ООО «Строй-Инвест» не поступало.

4) обстоятельства, исключających согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об

линистративном правонарушении, при рассмотрении административного дела, не ановлено.

ответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является новленной государственной мерой ответственности за совершение инистративного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения их правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

силу ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение инистративного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, усматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в тветствии с настоящим Кодексом.

тью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде инистративного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот ей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

зте с тем, в соответствии с ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами малого и днего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую ельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их стникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в : осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в аях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не усмотрено соответствующей статьей раздела 2 настоящего Кодекса или закона екта Российской Федерации об административных правонарушениях, инистративное наказание в виде штрафа подлежит замене на предупреждение при инии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса.

илу ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, зженная в официальном порицании физического или юридического лица. дупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается за ювые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения да или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам тного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия ятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности дарства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а се при отсутствии имущественного ущерба.

де рассмотрения дела установлено, что в соответствии с реестром субъектов малого едного предпринимательства Федеральной налоговой службы, ООО «Строй-Инвест» этся микропредприятием. Ранее к административной ответственности за нарушение одательства о рекламе не привлекалось. Совершенное ООО «Строй-Инвест» зонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения причинения вреда ни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, жктам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской эрации, безопасности государства, чрезвычайных ситуаций природного и огенного характера, а также не причиняет имущественный ущерб.

ответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется изводство по делу об административном правонарушении вправе знакомиться со ли материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять итайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными

дессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

ывая характер совершенного ООО «Строй-Инвест» административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельств, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

признать в действиях Общества с ограниченной ответственностью «Строй-Инвест» (ИНН 104720; ОГРН 1153015000742) наличие состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

назначить ООО «Строй-Инвест» наказание в виде предупреждения.