

ООО «Бринго»

Ленинградский пр-т, д.39, стр.80

г. Москва, 125167

<...>

Дело №022/04/14.3-1027/2020

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 60

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

23 декабря 2020г. г. Барнаул

Я, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении № 52 от 08.12.2020г., составленный начальником отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы Алтайского краевого УФАС России Буйанкиной Натальей Егоровной, и материалы дела № 022/04/14.3-1027/2020 об административном правонарушении в отношении ООО «Бринго», зарегистрированного по адресу: г.Москва, Ленинградский пр., 39, стр. 80, ИНН 7701418769, ОГРН 1147748017966,

УСТАНОВИЛ:

представитель ООО «Бринго» на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился, о дате, времени и месте рассмотрения дела Общество извещено надлежащим образом.

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – 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 частью 3 статьи 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.

На дату рассмотрения дела ходатайств в антимонопольный орган от ООО «Бринго» не поступало. В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности – ООО «Бринго».

Согласно протоколу об административном правонарушении №52 от 08.12.2020г. и материалам дела № 022/04/14.3-1027/2020, ООО «Бринго» допущено нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. Данное обстоятельство

выразилось в следующем.

06 мая 2020 года в Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина РФ о получении 29 апреля 2020 года в 9 часов 33 минуты на абонентский номер <...> SMS-сообщения с информацией следующего содержания: «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.link/vHKY>».

SMS-сообщение поступило с абонентского номера под буквенным обозначением «Alfa-Bank» через SMS-центр: +7-916-896-04-42.

Заявитель указывает, что согласия на получение рекламы не давал.

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

В соответствии со статьей 3 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.

Распространенная на абонентский номер заявителя <...> информация подпадает под понятие "реклама", поскольку обладает следующими признаками: распространена по сетям электросвязи и направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования. Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе выступает услуга по использованию мобильного приложения.

Согласно Письму ФАС России от 20.06.2018 № АД/45557/18 «Об оценке неопределенного круга лиц в рекламе», под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. При этом реклама может иметь целевую аудиторию, к которой относятся некие лица, для которых в первую очередь предназначена такая информация. Однако направленность рекламы на неопределенный круг оценивается лиц исходя из выбранного способа и средства распространения рекламы, а также содержания самой рекламной информации. Если рекламная информация представляет интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию, то направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и

относится к неопределенному кругу лиц.

В данном случае, поступившая заявителю посредством смс-сообщения информация «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.link/vHKY>», не персонифицирована и может заинтересовать третьих лиц.

Резюмируя изложенное, информация: «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.link/vHKY>», распространенная 29 апреля 2020 года в 9 часов 33 минуты на абонентский номер <...>, полностью соответствует законодательному определению понятия реклама, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, а именно: к мобильному предложению, в котором можно управлять счетами и картами, способствует поддержанию интереса к данному объекту рекламирования и продвижению его на рынке.

Согласно материалам дела, заявитель не давал согласия на получение рассматриваемой рекламы.

В соответствии с детализацией оказанных услуг связи за 29 апреля 2020г., представленной заявителем, в 9 часов 32 минуты им совершен звонок длительностью 14 минут 32 секунды на абонентский номер <...> -495-78-888-78, который, согласно материалам дела, является контактным номером телефонного центра «Альфа-Консультант», что подтверждается аудиозаписью телефонного разговора.

Проанализировав аудиозапись указанного телефонного разговора, антимонопольный орган установил, что цель звонка заявителя в телефонный центр «Альфа-Консультант» - оформить обращение на прекращение получения какой-либо информации от АО «Альфа-Банк».

А рассматриваемая рекламная информация «Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.link/vHKY>» поступила посредством SMS-сообщения на телефон заявителя в 9 часов 33 минуты 29 апреля 2020 года.

Согласно выписке из Реестра Российской системы и плана нумерации, оператором абонентского номера: +7-916-896-04-42 (SMS- центр) является ПАО «Мобильные ТелеСистемы», г. Москва и Московская область.

ПАО «МТС» представлена информация, согласно которой 29.04.2020г. оборудованием зафиксировано входящее SMS-сообщение на номер абонента с номера +7-978-409-92-22 с буквенным обозначением «Alfa-Bank».

Согласно выписке из Реестра Российской системы и плана нумерации оператором абонентского номера +7-978-409-92-22, является АО «Крымтелеком», Республика Крым.

По информации, предоставленной АО «Крымтелеком», согласно номер <...> -978-409-92-22 – это технологический номер из номерного ресурса АО «Крымтелеком», данный номер выделен как GT(GlobalTitle) для серверного оборудования абонента ООО «Бринго» (ИНН 7701418769), с целью подключения данного сервера к STP АО «Крымтелеком».

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламной информации является ООО «Бринго» (ИНН 7701418769).

ООО «Бринго» в антимонопольный орган не представлено согласие заявителя на получение рекламной информации от абонента номера под буквенным обозначением «Alfa-Bank» (SMS-центр: +7-916-896-04-42), что указывает на отсутствие такого согласия, и следовательно, - на нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно статье 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 настоящего Федерального закона, несет рекламораспространитель.

Рекламораспространителем согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

23 сентября 2020 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассматриваемая реклама, распространенная на номер заявителя с абонентского номера под буквенным обозначением «Alfa-Bank» (SMS-центр: +7-916-896-04-42) признана ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ, 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 статьей 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 частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в соответствии с которой нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

ООО «Бринго» имело реальную возможность обеспечить соблюдение законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, но не приняло к тому должных мер, что привело к нарушению части 1 статьи 18 Закона о рекламе и влечет административную ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3

КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности. У ООО «Бринго» 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 «Бринго» имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие ООО «Бринго» должных мер по соблюдению требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе» привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

08.12.2020г. протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие представителя ООО «Бринго»; копия протокола направлена в адрес Общества по электронной почте и Почтой России. Возражений и замечаний на протокол от ООО «Бринго» на дату рассмотрения дела не поступило.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Установлены смягчающие вину обстоятельства, предусмотренные статьей 4.2 КоАП РФ, а именно: принятие мер, направленных на добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 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 статье 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 № 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 23.12.2020г., ООО «Бринго» относится к категории – микропредприятие.

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

Согласно части 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.

ООО «Бринго» 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 «Бринго» является субъектом малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, 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, 4.2, 14.3, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать ООО «Бринго», г.Москва, Ленинградский пр., 39, стр. 80, ИНН 7701418769, ОГРН 1147748017966, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 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 частью 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.

Дата вынесения постановления: «23» декабря 2020г.

Заместитель руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса <...>