

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 058/04/14.3-322/2022

ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ

11 июня 2022 года

г. Пенза, ул. Урицкого, д.

руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №058/04/14.3-322/2022, возбужденного в отношении xxx, на момент совершения правонарушения являющегося генеральным директором Общества с ограниченной ответственностью Обществом с ограниченной ответственностью «Строй-Инвест» (ИНН 3015104720; ОГРН 1153015000742; далее – ООО «Строй-Инвест»), по факту нарушения ООО «Строй-Инвест» требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС России от 12.02.2022 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),

УСТАНОВИЛ:

при рассмотрении поступил протокол от 27.05.2022 № 058/04/14.3-322/2022 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-первым отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении xxx, в связи с совершением нарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП

Российской Федерации) протокола об административном правонарушении от 27.05.2022 № 058/04/14.3-322/2022 и 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»).

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

ответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение «ностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении дела №058/04/14.3-322/2022 xxx не присутствовал. xxx в установленном порядке уведомлен о дате, месте и времени рассмотрения дела №058/04/14.3-322/2022.

Изучив материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

При совершении ООО «Строй-Инвест» действий по распространению «належащей» 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 поступило обращение абонента ООО «Т2 Мобайл» Рябова Д.В. (г. Пенза, направленное Федеральной антимонопольной службой (от 11.11.2021 вх. №32-э), по вопросу поступления 11.11.2021 в 14:13 смс-сообщения с номера +7 на номер его телефона +7. Заявитель согласия на получение смс-сообщений рекламного характера на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

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

В ходе установления рекламодателя Пензенским УФАС России направлены запросы в ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 15.11.2021 №2310-2) и в ПАО «Ростелеком» (исх. от 25.11.2021 №4162-2).

При рассмотрении Пензенского УФАС России 22.11.2021 (вх.№3120) поступил ответ ООО «Т2 Мобайл», согласно которому установлено следующее.

Телефонный номер +7 выделен xxx по договору оказания услуг связи (договор вложен в материалы дела).

е представлена детализация смс-сообщений на абонентский номер +7 за .2021, согласно которой 11.11.2021 в 14:13:37 поступило входящее смс-сообщение с телефонного номера +79918083056.

асно информации, представленной ПАО «Ростелеком» (оператор), нентский номер +7 был выделен ООО «Строй-Инвест» (ИНН 3015104720; ОГРН 315000742) в рамках договора № от 30.06.2020 и используется для получения г связи согласно условиям договора.

зультате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно анных доказательств установлено следующее.

абонентский номер заявителя +7в сети оператора услуг связи ООО «Т2 айл» поступило смс-сообщение следующего содержания:

ЗБРОЦЕН Ст. порошок ARIEExpert авт 5,7кг 416,9р ул.Московская 70». Дата и ля поступления сообщения: 11.11.2021 в 14:13:37. Рекламное сообщение упило с номера +79.

г поступления, указанного смс-сообщения, подтверждается детализацией доставленных услуг за 11.11.2021, представленной в материалы дела атором Заявителя – ООО «Т2 Мобайл».

ответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, тространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых дств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на лечение внимания к объекту рекламирования, формирование или держание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под эктом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, говитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности и мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

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

еральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 ясно, что под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не т быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и ретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации экта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как значенность ее для неопределённого круга лиц, означает отсутствие в аме указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на риятие которых реклама направлена.

асно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда ийской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики

ления арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым законом о рекламе.

Вышеизложенная информация полностью подпадает под определение, данное в пункте 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством телефонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не персонализированную, 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».

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, радиотелефонной, 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.

Постановлением Арбитражного Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Президиума ВАС РФ 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 использования телефонной, радиотелефонной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом и адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или факса поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от рекламодателя.

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

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при

лении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

тие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 123 «О почтовой связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

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

рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сети электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

в этом рекламодателем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

риатором смс-сообщения с предложением услуг сети «ДОБРОЦЕН» на номер абонента без его предварительного согласия является ООО «Строй-Инвест», что подтверждается принадлежностью телефонного номера +7(договор об оказании услуг связи), сведений, опровергающих данный факт, материалы дела не представлены.

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

мероприятий, материалов, указывающих, что ООО «Строй-Инвест» приняты все необходимые меры по соблюдению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении смс-сообщений рекламного характера на номер абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО «Строй-Инвест» не уведомлено.

соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, считается ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

ответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 названного закона несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 «О рекламе»).

соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в

ой форме и с использованием любых средств.

данные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном деле содержится в действиях лица, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламораспространителя – ООО «Строй-Инвест».

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 законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 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 трех 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.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных

анизаций, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 13.25, 14.24, 14.55, 14.56, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.26.1, 15.26.2, 15.29 - 15.31, 15.37, 15.38, частью 9 статьи 19.5, статьей 19.7.3 настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов организаций (управлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц, руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ в период совершения правонарушения генеральным директором ООО «Строй-Инвест» являлся xxx

xxx был назначен единоличным исполнительным органом - генеральным директором ООО «Строй-Инвест», в связи с чем являлся должностным лицом, полномоченным принимать решения, касающиеся текущей деятельности общества, осуществлять организационно-распорядительные функции, в том числе осуществлять контроль за соблюдением требований законодательства РФ о рекламе при распространении обществом рекламы. Материалами дела установлено, что на момент совершения нарушения требований ФЗ "О рекламе" осуществлял руководство ООО «Строй-Инвест» и обязан был принять меры по соблюдению требований законодательства РФ о рекламе, однако им не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению ФЗ "О рекламе" при распространении вышеуказанной рекламной информации.

В действиях ООО «Строй-Инвест», выразившиеся в распространении рекламы услуг и «Доброцен» в виде смс-сообщения (в частности на номер +7 - 11.11.2021 в 13:37) без получения предварительного согласия абонента на получение рекламы, совершены под руководством генерального директора ООО «Строй-Инвест»

в связи с занимаемой должностью и возложенными на него полномочиями можно было быть известно о необходимости соблюдения законодательства.

Таким образом, в действиях должностного лица – генерального директора ООО «Строй-Инвест» содержится состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

1 рассмотрении дела об административном правонарушении обстоятельством, смягчающим административную ответственность, согласно статье 4.2 КоАП РФ, являются:

совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые.

обстоятельств, отягчающих административную ответственность, согласно статье 4.3 КоАП РФ, не установлено.

1 рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом материальном положении xxx не поступало.

обстоятельств, исключающих согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении, при рассмотрении административного дела, не установлено.

в соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание назначается установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных Кодексом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Согласно статье 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде административного штрафа на граждан в размере от пяти 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.

Вместе с тем, в соответствии с ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами административного 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 2 настоящего Кодекса или она субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде штрафа подлежит отмене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса.

Согласно ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного

казания, 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.

По результатам рассмотрения дела установлено, что в соответствии с реестром объектов малого и среднего предпринимательства ООО «Строй-Инвест» с 18.2016 является микропредприятием. Ранее ООО «Строй-Инвест», а также его работники – генеральный директор, к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекались.

Совершенное генеральным директором ООО «Строй-Инвест» правонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения 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, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причиняет имущественный ущерб.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным [законом](#). Федеральным [законом](#) могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

Учитывая характер совершенного генеральным директором ООО «Строй-Инвест» административного правонарушения, его имущественное положение, обстоятельства, 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 должностного лица – генерального директора ООО «Строй-Инвест» наличие состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Назначить генеральному директору ООО «Строй-Инвест» наказание в виде предупреждения.