

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

№ 058/04/14.3-320/2022

10 июня 2022 года

г. Пенза, ул. Урицкого,

руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-320/2022, 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 18.04.2022 по делу № 058/05/18-119/2022, 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 № 058/04/14.3-320/2022** 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 27.05.2022 № 058/04/14.3-320/2022 материалы дела следует.

Решением Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-119/2022 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»).

Рекламира, распространяемая ООО «Строй-Инвест» реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 28.04.2022 в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана подлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административными органами 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 настоящего дела представитель ООО «Строй-Инвест» не присутствовал.

д) «Строй-Инвест» в установленном порядке уведомлено о времени и месте рассмотрения дела №058/04/14.3-320/2022 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.

д) изучив материалы настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/18-119/2022 следует, что в Пензенское УФАС России поступило обращение абонента ООО «Т2 Мобайл», перенаправленное Федеральной монопольной службой (от 17.12.2021 вх. №6312-э), по вопросу поступления 16.12.2021 в 14:58:24 смс-сообщения с номера +7 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.

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

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

з) в соответствии с постановлением о назначении рекламодателя Пензенским УФАС России направлены уведомления в ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 23.12.2021 №2588-2) и в ПАО «Ростелеком» (исх. от 23.12.2021 №4640-2).

и) в соответствии с постановлением Пензенского УФАС России 28.12.2021 (вх.№6495-э) поступил ответ ООО «Т2 Мобайл», в соответствии с которым установлено следующее.

к) абонентский номер +7 выделен Р... по договору оказания услуг связи (договор приложен в материалы дела).

л) в соответствии с представленной детализацией смс-сообщений на абонентский номер +7 за 16.12.2021, в соответствии с которой 16.12.2021 в 14:58:24 поступило входящее смс-сообщение с телефонного номера +7.

м) в соответствии с информацией, представленной ПАО «Ростелеком» (оператор), абонентский номер +7 был выделен ООО «Строй-Инвест» (ИНН 3015104720; ОГРН 1153015000742) в рамках договора № от 30.06.2020.

н) в результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных доказательств установлено следующее.

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

п) ЗБРОЦЕН Конф Ландрин 120г Кокос с ваф корпусом 88,5р ул.Московская70». Дата и время поступления сообщения: 16.12.2021 в 14:58:24. Рекламное сообщение поступило с номера +7.

р) в соответствии с поступлением, указанного смс-сообщения, подтверждается детализацией предоставленных услуг за 16.12.2021, 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, товарный знак или 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.

Судом Федеральной антимонопольной службой 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 информации по поводу правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Одним из признаков рекламной информации, как предназначенности 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.

Информация выше 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 признаётся распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если распространитель не докажет, что такое согласие было получено. Распространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в случае обращения абонента или адресата к нему с таким требованием.

Судом 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 использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи,

искается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на чтение рекламы. При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или 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 чтение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть получено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения факта изъятия на получение рекламы от конкретного 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 выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

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

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

Рекламодатель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на чтение рекламы.

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

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

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

Доказательств, материалов, указывающих, что ООО «Строй-Инвест» приняты достаточные 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 представлено.

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

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

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

Изложенные 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 является ООО «Строй-Инвест».

Им образом, распространение 16.12.2021 в 14:58:24 посредством смс-сообщения, рекламирующей товары и услуги 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 до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Пенза.

Дата совершения административного правонарушения: 16.12.2021.

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

ответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является новленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения административных 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 законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Согласно ч. 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде 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.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их должностным лицам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в том числе в ходе осуществления государственного контроля (надзора), в том числе в ходе осуществления государственного контроля (надзора), если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела 2 настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде штрафа подлежит замене 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 наказания, назначаемая 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.

После рассмотрения дела установлено, что в соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства Федеральной налоговой службы, ООО «Строй-Инвест» является микропредприятием. Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекалось. Совершенное ООО «Строй-Инвест» нарушение 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.

Согласно ч. 1 статьи 25.1 КоАП РФ 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.

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

**ПОСТАНОВИЛ:**

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

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