

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-1352/2022

о назначении административного наказания

«24» августа 2022г.

г. Новосибирск

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол №054/04/14.3-1352/2022 от «09» августа 2022г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «РЕНТ КАБ» (115114, г.Москва, проезд Павелецкий 2-й, д.5, стр.1, эт.2, пом.VI, ком.18, оф.51, ИНН: 7725413488, ОГРН: 5177746399672) по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствие законного представителя ООО «РЕНТ КАБ» (уведомлен),

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 138-ЭП/22 от 09.02.2022г.) по факту нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») при распространении рекламы посредством смс-сообщения 08.02.2022г. в 12:26 на номер заявителя <...> от отправителя: ExpertServ (SMS-центр: <...>), следующего содержания: «АРЕНДА АВТО для Такси 1000 руб. <...>».

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено дело №054/05/18-562/2022 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при изучении обстоятельств которого установлено следующее.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона «О рекламе», реклама - 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, рассматриваемое смс-сообщение направлено на привлечение

внимания к услуге: аренда авто. Следовательно, информация, полученная заявителем посредством рассматриваемого смс-сообщения, является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектом рекламирования является услуга: аренда авто.

Согласно ч.1 ст.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.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно ответу ПАО «Мегафон» (вх. № 2062-ЭП/22 от 10.03.2022г.), отправка указанного смс-сообщения осуществлена ООО «СМС-центр» на основании договора № ДМИ-СМСЦ-260220 от 26.02.2020г. (далее – Договор), заключенного между ПАО «Мегафон» и ООО «СМС-центр».

В соответствии с данным Договором, ПАО «Мегафон» оказывает ООО «СМС-центр» услуги по размещению посредством каналов коммуникации рекламно-информационных материалов (далее – РИМ) ООО «СМС-центр» среди абонентов, а также по предоставлению доступа к интерфейсу и поддержке функционирования интерфейса.

08.02.2022г. в 12:26 оборудованием ПАО «Мегафон» зафиксировано отправление на номер <...> смс-сообщения от отправителя, имеющего буквенное обозначение «ExpertServ», выделенное ООО «СМС-центр».

ООО «Смс-центр» представило пояснения (вх. № 2971-ЭП/22 от 22.03.2022г.), что смс-сообщение на номер <...> от буквенного номера «ExpertServ» было передано ООО «ДиСиАй Проджектс» через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг № 304793 от 22.06.2017г.

По существу обращения абонента от имени ООО «СМС-центр» в адрес ООО «ДиСиАй Проджектс» был направлен запрос о предоставлении информации с пояснениями в связи с данной ситуацией.

В ответ на данный запрос ООО «ДиСиАй Проджектс» сообщило, что отправка сообщений на указанный номер производилась в рамках договора № 20170701-3-П-dci с партнером ООО «Авиатор».

По результатам запроса от ООО «ДиСиАй Проджектс» в адрес ООО «Авиатор», установлено, что конечным отправителем является ООО «РЕНТ КАБ», с которым у ООО «Авиатор» заключен договор на оказание услуг № 9523-А20 от 11.11.2020г.

Согласно п.1.1 договора на оказание услуг № 9523-A20 от 11.11.2020г., ООО «Авиатор» оказывает за плату ООО «РЕНТ КАБ» услуги по обеспечению доступа к программному web-приложению расположенному по адресу <http://web.iqsms.ru/>, обеспечивающему формирование, отправку и подтверждение об отправке смс-сообщений в течение определенного периода.

В соответствии с п.1.4 договора на оказание услуг № 9523-A20 от 11.11.2020г., формирование текста смс-сообщений и создание списков телефонных абонентов для отправки смс-сообщений производится ООО «РЕНТ КАБ» в системе самостоятельно с соблюдением требований действующего законодательства.

Кроме того, согласно п.1.5 договора на оказание услуг № 9523-A20 от 11.11.2020г., подписывая данный договор, ООО «РЕНТ КАБ» гарантирует наличие согласий от абонентов на получение ими коротких текстовых сообщений, рассылку по сети подвижной радиотелефонной связи. В случае направления абонентам рекламных сообщений, ООО «РЕНТ КАБ» также гарантирует наличие согласия абонентов на получение ими рекламных сообщений, отправляемых по сетям электросвязи.

Таким образом, лицом, ответственным за нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», является ООО «РЕНТ КАБ» (115114, г.Москва, проезд Павелецкий 2-й, д.5, стр.1, эт.2, пом.VI, ком.18, оф.51, ИНН: 7725413488, ОГРН: 5177746399672).

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 19.05.2022г. рекламная информация, распространенная 08.02.2022г. в 12:26 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: ExpertServ (SMS-центр: <...>), следующего содержания: «АРЕНДА АВТО для Такси 1000 руб. <...>», признана ненадлежащей поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», а ООО «РЕНТ КАБ» (ИНН 7725413488, ОГРН 5177746399672) нарушившим требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», согласно которой 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.

В соответствии с ч.4 ст.38 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.

Нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе» образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 08.02.2022г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В соответствии с ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 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 четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, в действиях ООО «РЕНТ КАБ» (ИНН 7725413488) содержится правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, Новосибирское УФАС России приходит к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

С учетом имеющихся в деле доказательств, Новосибирское УФАС России считает доказанным наличие в действиях Общества состава административного правонарушения.

Факты нарушения удостоверяются: решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 19.05.2022г. по делу №054/05/18-562/2022 о нарушении законодательства РФ о рекламе; материалами дела №054/05/18-562/2022 о нарушении законодательства РФ о рекламе.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи РФ 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Как следует из диспозиции части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения в сфере государственного регулирования рекламы, распространяемой по сетям электросвязи.

Объективная сторона правонарушения, совершенного ООО «РЕНТ КАБ», выражается в распространении на телефонный номер <...> рекламного смс-сообщения, без предварительного согласия адресата.

Субъектом данного правонарушения является юридическое лицо – ООО «РЕНТ КАБ».

Применительно к субъективной стороне необходимо принимать во внимание, что с учетом предусмотренных статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации характеристик предпринимательской деятельности (осуществляется на свой риск), отсутствие вины предпринимателя, при наличии в его действиях признаков объективной стороны правонарушения, предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от предпринимателя не зависящих.

Доказательств принятия ООО «РЕНТ КАБ» всех зависящих от него мер по соблюдению установленных правил и норм в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

В связи с этим, в деянии ООО «РЕНТ КАБ» усматривается вина предусмотренная частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но Обществом не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с 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.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Срок давности привлечения ООО «РЕНТ КАБ» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Обстоятельства, смягчающих и отягчающих административную ответственность, предусмотренные статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ отсутствуют.

Данное правонарушение совершено ООО «РЕНТ КАБ» впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло 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 не причинило имущественного

ущерба.

В соответствии с п.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 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 п.2 ст.3.4 КоАП РФ, 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со ст.4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «РЕНТ КАБ» является микропредприятием с 10.01.2018г.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, отсутствие смягчающих и отягчающих обстоятельств, установленных ст. ст.4.2, 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст.3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.6 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общества с ограниченной ответственностью «РЕНТ КАБ» (115114, г.Москва, проезд Павелецкий 2-й, д.5, стр.1, эт.2, пом. VI, ком.18, оф.51, ИНН: 7725413488, ОГРН: 5177746399672) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «РЕНТ КАБ» меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 Кодекса РФ об

административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст. 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.