

Я, заместитель руководителя — начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области Куницын Алексей Сергеевич, рассмотрев материалы по делу № 029/05/5-743/2023, возбужденному 01.08.2023 в отношении ООО «Аквилон недвижимость» по признакам нарушения требований ч. 7 ст. 5, ч. 1, п. 2 ч. 2, ч. 3, ч. 7, ч. 13, ч. 14 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 «О рекламе»,

ИНН: 29012911711;

ОГРН: 1182901013613;

Адрес: 163000, г. Архангельск, ул. Попова, д. 14, оф. 600;

ФИО, должность руководителя: управляющий ООО «Аквилон недвижимость» - Н., извещенного надлежащим образом о рассмотрении дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

08.06.2023 (вх. № 4533-ЭП/23) в адрес Архангельского УФАС России (далее — Управление) поступило заявление Г. (далее - Заявитель) о направлении на его абонентский номер +7 от абонента «AKVILON» 01.06.2023 в 11:00 sms-сообщения рекламного характера, согласие на получение которого заявитель не давал.

Заявителем представлен скриншот экрана мобильного устройства со следующим содержанием: «Платеж от 2700 р/мес. Ипотека от 0,1% на 12 месяцев. Квартиры от 3.1 млн. р. с отделкой White box в июне. Звоните 8(8182)60-40-43».

По мнению Заявителя, указанная информация является рекламой и распространена с нарушением требований 7 ст. 5, ч. 1 ст. 18, ч. 1, ч. 3, ч. 7 и ч. 14 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с данными, представленными ПАО «Мегафон» на запрос Управления, буквенный идентификатор «AKVILON» выделен ООО «СМС-центр» по договору № ДМИ-СМССЦ-260220 от 26.02.2020.

Как сообщило ООО «СМС-центр», буквенное наименование «AKVILON» передано Заказчиком рассылки ООО «СМС.РУ» в рамках договора оказания услуг между ООО «СМС.РУ» и ООО «СМС-центр».

«СМС.РУ» представило информацию, что отправителем сообщений на абонентские номера +7-911-679-80-49 с номера «AKVILON» является ИП Б. через клиентский доступ № 15193, акцептовав Договор-оферту, размещенную на сайте по адресу <http://sms.ru/oferta> 22 января 2020.

В соответствии с данными <https://zniis.ru> телефонный номер 8(8182)60-40-43 выделен оператору АО «ЭР-Телеком Холдинг».

Согласно информации представленной АО «ЭР-Телеком Холдинг» телефонный номер 8(8182)60-40-43 выделен оператору ООО «Телемир».

На запрос Архангельского УФАС России ООО «Телемир» пояснило, что телефонный

номер 8(8182) 604043 выделен ООО «Аквилон Недвижимость» (далее — Общество) на основании договора на оказание услуг телефонной связи № Т26/1/010620 от 01.06.2020.

Согласно поступившему заявлению Г., владельца телефонного номера +7, согласие на получение рекламы он не давал, в связи с чем присутствуют признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Номер телефона 8(8182)60-40-43, содержащийся в тексте спорного sms-сообщения, выделен ООО «Аквилон Недвижимость» на основании договора оказания услуг телефонной связи от 01.06.2020 № TN26/1/010620, что дает основания полагать, что по вопросам, возникающим в отношении ипотечного кредитования с процентной ставкой от 0,1% необходимо обращаться в данную организацию.

Кроме того, по информации, поступившей от ООО «Телемир» (вх. № 8396/23 от 06.10.2023), абонентский номер 8(8182)60-40-43 используется исключительно ООО «Аквилон Недвижимость» и не может быть передан иным лицам.

01.08.2023 в ООО «Аквилон Недвижимость» возбуждено дело № 029/05/5-743/2023 по признакам нарушения требований ч. 7 ст. 5, ч. 1, п. 2 ч. 2, ч. 3, ч. 7, ч. 13, ч. 14 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

По итогам рассмотрения дела № 029/05/5-743/2023 Управлением принято решение:

- Признать ненадлежащей рекламу, и несоответствующей требованиям ч. 7 ст. 5, ч. 1, п. 2 ч. 2, ч. 3, ч. 7, ч. 13, ч. 14 ст. 28 Закона «О рекламе».
- Признать ООО «Аквилон Недвижимость» рекламодателем, нарушившим требования ч. 7 ст. 5, ч. 1, п. 2 ч. 2, ч. 3, ч. 7, ч. 13, ч. 14 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».
- Выдать ООО «Аквилон Недвижимость» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;
- Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Указанные действия образуют состав административного правонарушения предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ 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 рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.*

Таким образом, ООО «Аквилон Недвижимость» является рекламодателем ненадлежащей рекламы, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В связи с необходимостью вызова представителя ООО «Аквилон Недвижимость» для составления протокола об административном правонарушении в адрес Общества было направлено Определение № 121/24 от 12.01.2024 о возбуждении дела об административном правонарушении, проведении административного расследования и назначении времени и места рассмотрения дела.

В соответствии с Определением № 121/24 законному представителю Общества (защитнику Общества) надлежало явиться 01.02.2024 к 10 часам 30 минутам в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. Карла Либкнехта, д. 2, каб. 102 для составления протокола об административном правонарушении.

Факт направления Определением № 121/24 по почте подтверждается копией Списка № 383 от 24.01.2024 внутренних почтовых отправлений, содержащего указание на письмо с таким номером.

Согласно указанному списку отправлений присвоен номер почтового идентификатора 80083092365116. По сведениям с официального сайта почты России в сети интернет указанное почтовое отправление на момент составления протокола содержит статус «Вручения адресату почтальоном» 29.01.2024 в 16:19.

Общество не направило в адрес Управления запрошенные в Определении документы и объяснения.

Протокол № 627/24 об административном правонарушении по делу № 029/04/14.3-17/2024 был составлен 01.02.2024 в отсутствие законного представителя Общества и/или его защитника, уведомленного надлежащим образом о времени и месте составления протокола или его защитника, при этом от лица привлекаемого к административной ответственности не поступило ходатайство об отложении составления протокола и переносе даты на другое число.

В соответствии с п. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ в случае неявки физического, юрлица или их законных представителей, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен.

Определением № 121/24 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении рассмотрение дела № 029/04/14.3-17/2024 было назначено на 15.02.2024.

Копия протокола № 627/24 об административном правонарушении от 01.02.2024 по делу об административном правонарушении № 029/04/14.3-17/2024 направлена по адресу регистрации Общества заказным письмом (почтовый идентификатор № 80082693967682).

Согласно информации об отслеживании почтового отправления с указанным идентификатором, на момент рассмотрения административного дела (15.02.2024), содержат статус «вручение адресату почтальоном» 06.02.2024 в 14:41.

ООО «Аквилон Недвижимость» будучи надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела, своего законного представителя Общества и его защитника не направил, каких-либо ходатайств, объяснений, пояснений не представило.

В связи с непредставлением в адрес управления каких-либо объяснений, возражений по вменяемому Обществу правонарушению, а также не направлении своего законного представителя, либо защитника Управлением было вынесено Определение № 895/24 об отложении рассмотрения дела № 029/04/14.3-17/2024 об административном правонарушении, срок административного расследования был продлен, рассмотрение административного дела было назначено на 14.03.2024 на 11 часов 00 минут.

Исследовав материалы дела № 029/04/14.3-17/2024 об административном правонарушении, прихожу к выводу, что в материалах дела содержится достаточные доказательства для принятия мотивированного решения по делу.

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

В силу ч. 1 ст. 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленными законом.

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

Объектом административного правонарушения, состав которого предусмотрен ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются отношения в сфере рекламы на территории РФ.

Объективная сторона правонарушения совершенного ООО «Аквилон Недвижимость» выражается в распространении рекламы по сетям электросвязи без согласия абонента, что нарушает требования законодательства о рекламе.

Субъектом данного правонарушения является ООО «Аквилон Недвижимость».

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется следующим: у ООО «Аквилон Недвижимость» была возможность соблюдения требований предусмотренных ч. 7 ст. 5, ч. 1, п. 2 ч. 2, ч. 3, ч. 7, ч. 13, ч. 14 ФЗ «О рекламе» (согласие Заявителя), однако, это требование не было соблюдено при распространении рекламы.

Таким образом, ООО «Аквилон Недвижимость» совершило административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Факт совершения ООО «Аквилон Недвижимость» административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, подтверждается

материалами дела № 029/04/14.3-17/2024, протоколом № 627/24 от 01.02.2024 по делу № 029/04/14.3-17/2024 об административном правонарушении, составленным ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России Т., в отсутствие представителя Общества.

В соответствии со ст. 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 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 КоАП РФ.

При определении вида и размера административного наказания учитываются следующие данные: основания, исключаящие производство по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 24.5 КоАП РФ; характер административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ; давность привлечения к административной ответственности; обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность; личность лица, привлекаемого к административной ответственности.

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

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, установленный ст. 4.5 КоАП РФ, не истек (01.06.2024).

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, перечень которых определен ст. 4.3 КоАП РФ, отсутствуют.

Смягчающими административную ответственность обстоятельствами в соответствии с ч. 2 ст. 4.2 КоАП РФ признается тот факт, что ранее ООО «Аквилон Недвижимость» не привлекалось к административной ответственности за аналогичное административное правонарушение.

Применение положений ст. 2.9 КоАП РФ и освобождение ООО «Аквилон Недвижимость» от административной ответственности рассмотрено и признано невозможным ввиду следующего.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Вместе с тем, по смыслу ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок отношений в сфере рекламы.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Данное правонарушение не является малозначительным и посягает на общественные отношения, складывающиеся в сфере рекламы.

ООО «Аквилон Недвижимость» не представлено пояснений и доказательств, подтверждающих отсутствие объективной невозможности для соблюдения требований законодательства и своевременного принятия им мер по устранению нарушения. Указанные обстоятельства свидетельствуют о вине ООО «Аквилон Недвижимость» в совершении вменяемого правонарушения.

Иной правовой подход к установленным действиям ООО «Аквилон Недвижимость» и его противоправному поведению может породить правовой нигилизм, ощущение безнаказанности, приводить к утрате эффективности общей и частной превенции административных правонарушений, нарушению прав и свобод граждан, защищаемых законодательством о рекламе.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение *рекламодателем*, *рекламопроизводителем* или *рекламораспространителем* законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 5 настоящей статьи, ч. 4 ст. 14.3.1, ст. 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.

Согласно ст. 4.1.1 КоАП РФ 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 КоАП или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно ч. 2 ст. 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного ст. 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 14.56, 15.21, 15.27.3, 15.30, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, ч. 2 и 3 ст. 19.27, ст. 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, ч. 2 ст. 20.28 настоящего Кодекса.

Согласно ч. 2 ст. 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.

Информация о совершении ООО «Аквилон Недвижимость» иного административного правонарушения на момент привлечения к административной ответственности, предусмотренной статьей 14.3 КоАП, отсутствует.

Рассматриваемое правонарушение не повлекло за собой причинение вреда или возникновения угрозы причинения 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, а также имущественного ущерба.

Ввиду изложенного, руководствуясь ч. 1, 2 ст. 3.5, ч. 1 ст. 4.1.1, ст. 23.48, 29.9, а также ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Аквилон Недвижимость» (ИНН: 29012911711; ОГРН: 1182901013613) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить ООО «Аквилон Недвижимость» административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с п. 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 30.1, ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях настоящее постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст. 31.1 Кодекса Российской Федерации 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.