24 января 2019г. г. Ставрополь

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золина Галина Владимировна, рассмотрев протокол №1 об административном правонарушении от 09.01.2019 и материалы административного дела №1, возбужденного 09.01.2019 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю в отношении ООО «Партнер-Сервис» /355035, г. Ставрополь, пр. Кулакова, д.33-А, пом. 101, ИНН 2636214940, КПП 263601001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 11.12.2017 за ОГРН 1172651026382/ по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии генерального директора ООО «Партнер-Сервис» <…>, представителя ООО «Партнер-Сервис» по доверенности от 24 января 2019 года <…>

УСТАНОВИЛ:

В адрес Ставропольского УФАС России поступило обращение гр. <…> по вопросу поступления на его номер мобильного телефона <…> посредством мессенджера WhatsApp рекламных сообщений без его предварительного согласия с номеров +7 (911) 121-00-57 и +7 (911) 112-93-89 следующего содержания: «Заправка кондиционера + очистка за 2500! г. Ставрополь, пр-т Кулакова, 33А… SINDIKA CENTRE» и «Не упустите возможность выигрыша путевки в любую точку мира! Пройдите ТО, либо отремонтируйте автомобиль в нашем автосервисе и станьте участником розыгрыша!..» (вх. №7482 от 30.08.2018).

В ходе проверки фактов, изложенных в заявлении, были выявлены нарушения рекламного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.06 №38-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 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.

ООО «Партнер-Сервис» в ответе на запрос Управления (исх. №05/11673 от 24.09.2018) указало, что Общество проводило вышеуказанные рекламные акции. О сроках проведения розыгрыша клиенты ООО «Партнер-Сервис» оповещались смс-сообщениями с их согласия, доказательствами предварительного согласия клиентов являются оформленные надлежащим образом ремонтные наряд-заказы. В базе компании вышеуказанный номер телефона не числится, рассылка на него не производилась (вх. 8397 от 08.10.2018).

Кроме того, в адрес управления поступили письменные объяснения ООО «Партнер-Сервис», в которых Общество указывает, что акции «Заправка кондиционера + очистка за 2500!» и «Не упустите возможность выигрыша путевки в любую точку мира! Пройдите ТО, либо отремонтируйте автомобиль в нашем автосервисе и станьте участником розыгрыша!..» проводились путем размещения в социальной сети «Инстаграмм» и на сайте компании www.partner26.com, воспользоваться функцией «скриншот экрана» из социальной сети мог любой пользователь, не являющийся клиентом ООО «Партнер-Сервис». В связи с окончанием проведения рекламной акции по розыгрышу путешествия, участвующие в акции и выразившие свое согласие на получение информации об услугах, акциях и т.д. ООО «Партнер-Сервис» в виде смс-сообщений, были оповещены смс-сообщениями следующего содержания «Ждем вас 8 сентября в 12:00 в Sindika Centre Premium для участия в розыгрыше путевки» (вх. №9257 от 07.11.2018).

В ходе рассмотрения административного дела 09.01.2018 и 24.01.2019 генеральный директор ООО «Партнер-Сервис» Лобадин В.В. поддерживала доводы, изложенные в поступивших ранее письменных объяснениях. Также директор представил письменные пояснения, согласно которым общество считает представленный в материалах дела скриншот недопустимым доказательством.

Должностное лицо, изучив доводы ООО «Партнер-Сервис» и материалы дела, приходит к следующему выводу.

В соответствии со статьей 3 Федерального 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.

В соответствии с постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», 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.

Под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон 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 конкретного рекламораспространителя или рекламодателя.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно тексту рекламы и информации, распространявшейся на официальном сайте автосервиса Sindika Centre и в социальной сети «Инстаграмм», лицом, определившим содержание рекламы является ООО «Партнер-Сервис» /355035, г. Ставрополь, пр. Кулакова, д.33-А, пом. 101, ИНН 2636214940, КПП 263601001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 11.12.2017 за ОГРН 1172651026382/.

Вышеуказанная реклама направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, а именно услугам, реализуемым ООО «Партнер-Сервис», и формирование интереса к данным услугам и их продвижения на рынке.

Общество по смыслу статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе» является субъектом, в интересах которого непосредственно распространялась указанная реклама.

Общество не отрицает факт проведения указанных в рекламных сообщениях акций.

Заявление с приложенными скриншотами экрана телефона

подтверждает факт неоднократного получения указанной рекламы заявителем.

В силу части 1 статьи 26.2 Кодекса об административном правонарушении Российской Федерации, доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых должностное лицо, в производстве которого находится данное дело, устанавливает наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности.

В силу части 2 статьи 26.2 Кодекса об административном правонарушении Российской Федерации, эти данные устанавливаются протоколом об административном правонарушении, иными протоколами, предусмотренными настоящим Кодексом, объяснениями лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, иными документами, а также показаниями специальных технических средств, вещественными доказательствами.

На основании вышеизложенного, должностным лицом Ставропольского УФАС России был сделан вывод о том, что именно ООО «Партнер-Сервис» распространило спорные рекламные сообщения в своих интересах.

Следовательно, в данном рассматриваемом случае доказательствами, подтверждающими наличие административного правонарушения, являются присутствующие в материалах дела документы: заявление гр.Б, скриншоты экрана и протокол №1, который надлежащим образом фиксирует и подтверждает событие административного правонарушения.

Таким образом, ООО «Партнер-Сервис» допущены нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента.

У ООО «Партнер-Сервис» имелась возможность обеспечить соблюдение законодательства о рекламе при распространении рекламы, но общество не приняло к тому разумных и адекватных мер, не проявило должную степень заботливости и осмотрительности, не организовало соответствующий контроль за соблюдением требований действующего законодательства, что является основанием в соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ для признания ООО «Партнер-Сервис» виновным в совершении административного правонарушения.

Совершенное ООО «Партнер-Сервис» административное правонарушение в виде нарушения законодательства о рекламе посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок

общественных отношений в сфере производства, размещения и распространения рекламы.

Допущенное ООО «Партнер-Сервис» правонарушение несет в себе существенную угрозу, поскольку следствием этого правонарушения являются посягательства на права потребителей на получение надлежащей рекламы, закрепленные статьей 1 Закона №38-ФЗ.

Действия Ставропольского УФАС России направлены на реализацию положений Конституции Российской Федерации, которая признает человека высшей ценностью общества (статьи 2, 17).

В части 1 статьи 45 Конституции Российской Федерации гарантируется государственная защита прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации.

Рассылка рекламных сообщений осуществлялась ООО «Партнер-Сервис» без предварительного согласия абонента. Следовательно, данный факт нарушал права потребителя.

Таким образом, допущенное ООО «Партнер-Сервис» правонарушение не является малозначительным.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации 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.
Статья 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением, содержит условия замены административного штрафа предупреждением.
В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.
В соответствии с частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 «Партнер-Сервис» является субъектом малого предпринимательства, и учитывая, что общество впервые привлекается к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства, на ООО «Партнер-Сервис» распространяется действие части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе», статьями 2.1, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Партнер-Сервис» /355035, г. Ставрополь, пр. Кулакова, д.33-А, пом. 101, ИНН 2636214940, КПП 263601001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 11.12.2017 за ОГРН 1172651026382/ виновным в совершении нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 – ФЗ «О рекламе».

2. Назначить ООО «Партнер-Сервис» /355035, г. Ставрополь, пр. Кулакова, д.33-А, пом. 101, ИНН 2636214940, КПП 263601001, зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю 11.12.2017 за ОГРН 1172651026382/ наказание в соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 и частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде меры административного наказания, выраженного в официальном порицании - ПРЕДУПРЕЖДЕНИЯ.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела, в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления Г.В. Золина