

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-139/17Р

### о назначении административного наказания

«17» ноября 2017г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев Протокол № 06-139/17Р от 05 октября 2017 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «ИНТЕРЛАЙН» (ИНН 7720834563, адрес место нахождения 111555, г. Москва, ул. Сталеваров, д. 14 корп. 4, дата регистрации в качестве юридического лица: 01.12.2014г.), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствии: представителя ООО «ИНТЕРЛАЙН» (не явился),

### УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физических лиц (вх. № 5676э от 08.12.16г., № 5675э от 08.12.16г.) по факту рассылки смс-сообщений на абонентские номера заявителей: .... следующего содержания:

«Забирайте свой Iphone 7 в Casino Frank прямо сейчас! Frank7.com CA», на номер <...> <...>3227 через смс-центр: +7<...>1111 в 14:06 часов 07.12.2016г. (в качестве отправителя указан +7<...>8252),

«AzartPlay - здесь сбываются мечты о богатстве! 2azartplay.com UCR», на номер <...> <...>82-13 через смс-центр: +7<...>1111 в 15:42 часов 07.12.2016г. (в качестве отправителя указан +7<...>9698), без получения предварительного согласия абонентов.

Указанная информация является рекламой в силу п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»). Согласно данной норме 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 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.

Как сообщается заявителями, ими такого согласия какому-либо лицу не давалось.

Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Сведения об абонентах-заявителях в виде Договоров об оказании услуг связи, представленные операторами связи абонентов (ПАО «МегаФон» и ПАО «ВымпелКом»), соответствуют персональным данным, указанным в заявлениях.

Детализация услуг связи оператора связи ПАО «ВымпелКом» подтверждает факт рассылки рассматриваемых смс-сообщений с номеров: +7<...>82-52, +7<...>9698 на номера заявителей: +7<...>32-27, +79<...>-82-13 (соответственно).

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

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

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, данные смс-сообщения были отправлены через номер sms-центра: ....., принадлежащей ПАО «ВымпелКом».

ПАО «ВымпелКом» сообщило (вх.№ 231 от 12.01.17г.), что указанные смс-сообщения поступили на абонентские номера: +7<...>32-27, +7<...>82-13 (с номера: ... и с номера +7<...>9698 (соответственно) от общества с ограниченной ответственностью «ИНТЕРЛАЙН» (ИНН 7720834563, адрес место нахождения 111555, г. Москва, ул. Сталеваров, д. 14 корп. 4), которому был выделен абонентский номер <...> <...>82-52, согласно договору об оказании услуг связи «Билайн» №622009699 от 09.10.2016г. и абонентский номер <...> <...>79698 согласно договору об оказании услуг связи «Билайн» №622009733 от 09.10.2016г.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемых смс-сообщений рекламного характера является ООО «ИНТЕРЛАЙН».

На рассмотрение дела Комиссией Новосибирского УФАС России 27.06.17г. представитель ООО «ИНТЕРЛАЙН» не явился. Документы, имеющие значение для рассмотрения данного дела, Обществом не представлены. Сведения о надлежащем уведомлении Общества в материалах дела отсутствуют.

В адрес ООО «ИНТЕРЛАЙН», указанный в ЕГРЮЛ: 111555, г. Москва, ул. Сталеваров, д. 14 корп. 4, Новосибирским УФАС России неоднократно направлялись уведомления о времени и месте рассмотрения данного дела, однако, почтовые отправления были возвращены в антимонопольный орган с отметкой ФГУП «Почта России» об истечении срока хранения корреспонденции.

Обязанность своевременно получать почтовую корреспонденцию, лежит исключительно на адресате.

В соответствии с ч. 3 ст. 54 ГК РФ юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре

юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Исходя из материалов дела, рекламораспространителем рассматриваемых смс-сообщений является ООО «ИНТЕРЛАЙН». Таким образом, ООО «ИНТЕРЛАЙН» нарушило ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе».

Комиссией Новосибирского УФАС России по делу № 15/17 от 07.07.17г. реклама, распространенная на абонентские номера заявителей:

+7<...>2-27, следующего содержания: «Забирайте свой Iphone 7 в Casino Frank прямо сейчас! Frank7.com CA», на номер <...> <...>3227 через смс-центр: +7<...>111 в 14:06 часов 07.12.2016г. (в качестве отправителя указан +7<...>8252),

... следующего содержания: «AzartPlay - здесь сбываются мечты о богатстве! 2azartplay.com UCR», на номер <...> через смс-центр: ...в 15:42 часов 07.12.2016г. (в качестве отправителя указан ...), признана ненадлежащей,

а общество с ограниченной ответственностью «ИНТЕРЛАЙН» (ИНН 7720834563, адрес место нахождения 111555, г. Москва, ул. Сталеваров, д. 14 корп. 4), 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.

В адрес Новосибирского УФАС России поступили заявления физического лица (вх. № 1107Э от 16.03.17г.) по факту рассылки смс-сообщения на абонентский номер <...> <...>6963 следующего содержания: «Сломался Комьютер?Виснет?Звони 8<...>9998 Антивирус В Подарок оОТ», от отправителя: +7<...>9678, 15.03.2017г. в 14:42, без получения предварительного согласия абонента.

В соответствии с п.1 ст.3 ФЗ «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.

Объектом рекламирования может быть 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, согласно п.3 ст.3 ФЗ «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемая информация обладает всеми указанными выше признаками, она является рекламной.

Как следует из ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» для целей данного Федерального закона используются следующие основные понятия:

- абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;

- электросвязь - любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Соответственно, термин «реклама», примененный в пункте 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», предполагает значение, отличающееся от общего определения, данного в статье 3 этого же Закона, а именно в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц. Информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного (посредством абонентского номера или уникального кода идентификации) абонента, который ее получает.

Федеральной антимонопольной службой в письме от 05.04.2007 N АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Поскольку рассматриваемое SMS-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с ФЗ «О рекламе» оно является рекламой (данный вывод также подтверждается судебной практикой: Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 29.08.2008 по делу N А79-334/2008; Постановление ФАС Уральского округа от 15.02.2011 N Ф09-113/11-С1 по делу N А50-11777/2010; Постановление ФАС Уральского округа от 10.03.2010 N Ф09-1350/10-С1 по делу N А60-33163/2009-С9; Постановление ФАС Уральского округа от 03.03.2010 N Ф09-1152/10-С1 по делу N А60-31189/2009-С9; Постановление ФАС Центрального округа от 24.01.2011 по делу N А64-3484/2010).

Согласно ч.1 ст. 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 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.

Как указывает заявитель, согласие на получение им рассматриваемой рекламы не давалось.

Согласно сведениям, имеющихся в распоряжении Новосибирского УФАС России, заявитель-владелец номера ....., является абонентом оператора связи ПАО «МТС». Вместе с тем, ПАО «МТС» представило в адрес антимонопольного органа детализацию услуг связи абонентского номера ....., подтверждающую получение на номер заявителя смс-сообщения с номера ....., направленную 15.03.2017г. в 14:42.

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

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Новосибирским УФАС России установлено, что рассматриваемое смс-сообщение было направлено на номер заявителя посредством sms-центра, принадлежащего ПАО «ВымпелКом».

ПАО «ВымпелКом» сообщило (вх.№ 3530 от 17.04.17г.), что указанное смс-сообщение поступило на абонентский номер <...> от общества с ограниченной ответственностью «ИНТЕРЛАЙН» (ИНН 7720834563, адрес место нахождения 111555, г. Москва, ул. Сталеваров, д. 14 корп. 4), которому был выделен абонентский номер <...> согласно договора об оказании услуг связи «Билайн» №636401646 от 29.01.2017г.

В отношении рекламораспространителем рассматриваемого смс-сообщения - ООО «ИНТЕРЛАЙН», Новосибирским УФАС России возбуждено данное дело.

Вместе с тем, Новосибирским УФАС России установлен владелец абонентского номера: ....., указанного в тексте рассматриваемого смс-сообщения.

Владельцем этого номера, согласно ответу ООО «Т2 Мобаил» (вх.№ 7237 от 28.07.17г.), является физическое лицо – <...>

Определением об отложении рассмотрения дела от 11.08.17г.<...> привлечен к делу в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

В целях всестороннего рассмотрения дела, Новосибирским УФАС России у ООО «ИНТЕРЛАЙН» и <...> запрашивалась необходимая информация по факту распространения смс-сообщения следующего содержания: «Сломался Компьютер?Виснет?Звони ....Антивирус в Подарок оОТ», от отправителя: +7<...>9678, 15.03.2017г. в 14:42 на абонентский номер <...> <...>6963.

Документы, запрошенные у указанных лиц, Определениями об отложении рассмотрения дела, имеющие значение для принятия решения, в адрес Новосибирского УФАС России не были представлены.

11.09.2017г. на рассмотрение дела Комиссией Новосибирского УФАС России, ООО «ИНТЕРЛАЙН» и <...> не явились.

Материалами дела не подтвержден факт отправки <...> рассматриваемой рекламы, посредством рассылки смс-сообщения с абонентского номера:+7<...>9678, что не позволяет признать <...> рекламораспространителем.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемого смс-сообщения, в действиях которого содержится нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», является ООО «ИНТЕРЛАЙН».

Комиссией Новосибирского УФАС России по делу № 43/17 от 25.09.17г. реклама, распространенная на абонентский номер заявителя +7<...>6963 следующего содержания: «Сломался Комьютер?Виснет?Звони .... Антивирус В Подарок oOT», от отправителя: +79<...>9678, 15.03.2017г. в 14:42, признана ненадлежащей,

а общество с ограниченной ответственностью «ИНТЕРЛАЙН» (ИНН 7720834563, адрес место нахождения 111555, г. Москва, ул. Сталеваров, д. 14 корп. 4), 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.

Согласно ч.4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 07.12.2016г., 15.03.2017г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В соответствии ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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 «ИНТЕРЛАЙН» содержится правонарушение, предусмотренное ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях

Материалами дела установлено, что у ООО «ИНТЕРЛАЙН» имелась возможность не совершать рассматриваемое правонарушение, также Обществом не были приняты все необходимые меры для соблюдения законодательства о рекламе.

Согласно ч.3 ст. 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

На основании п.1 ст.4.1.1. Кодекса РФ 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.

Новосибирским УФАС России установлено, что данное правонарушение является повторным, поскольку ООО «ИНТЕРЛАЙН» привлекалось ранее к административной ответственности за совершение повторного однородного административного правонарушения, выразившееся в нарушении лицом ч. 1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Таким образом, ООО «ИНТЕРЛАЙН» совершено административное правонарушение в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 Кодекса РФ об административных правонарушениях за совершение однородного административного правонарушения.

Срок давности привлечения ООО «ИНТЕРЛАЙН» к административной ответственности, установленный ст.4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Учитывая характер правонарушения, материальное положение лица, наличие смягчающих обстоятельств (оказание содействия в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении), при наличии отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст.14.3, ст.23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «ИНТЕРЛАЙН» (ИНН 7720834563, адрес место нахождения 111555, г. Москва, ул. Сталеваров, д. 14 корп. 4, дата регистрации в качестве юридического лица: 01.12.2014г.) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к обществу с ограниченной ответственностью «ИНТЕРЛАЙН» (ИНН 7720834563, адрес место нахождения 111555, г. Москва, ул. Сталеваров, д. 14 корп. 4, дата регистрации в качестве юридического лица: 01.12.2014г.) меру административного наказания в виде штрафа в размере 200 000 (двести тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня

истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях р/с 40101810900000010001 в Сибирском ТУ Банка России г. Новосибирска, БИК 045004001, получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098 / КПП 540501001, КБК 161 1 16 26000 01 6000 140, ОКАТО 50401000000, УИН:16161112100001012202 назначение платежка: административный штраф за нарушение законодательства о рекламе.

В соответствии с ч.5 ст.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч.1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.