

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

№ 058/04/14.3-1044/2021

26 января 2022 года

г. Пенза, ул. Урицкого

руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 04/14.3-1044/2021, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Мострансимпорт» (ИНН 7702461083; ОГРН 1197746008206; 129110, г. Пенза, пер. Напрудный, д. 10, стр. 2, этаж 2 ком 4 РМ8А; далее – ООО «Мострансимпорт»), признав нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС России от 24.11.2021 по делу № 05/18-957/2021, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) без участия представителя ООО «Мострансимпорт».

### УСТАНОВИЛ:

при рассмотрении поступил протокол от 23.12.2021 № 058/04/14.3-1044/2021 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) Кузьминой М.В. в отношении ООО «Мострансимпорт», в связи с совершением нарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

протокола об административном правонарушении от 30.06.2021 № 058/04/14.3-1044/2021 и материалов дела следует.

Решением Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/18-957/2021 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ООО «Мострансимпорт» по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Рекламу, распространяемая ООО «Мострансимпорт» реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 24.11.2021 в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана подлежащей изъятию.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административными органами, 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.

рассмотрении настоящего дела представитель ООО «Мострансимпорт» не присутствовал. ООО «Мострансимпорт» в установленном порядке уведомлено о времени и месте рассмотрения дела №058/04/14.3-1044/2021 об административном правонарушении.

Изучив материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

Государственный акт о совершении ООО «Мострансимпорт» действий по распространению ненадлежащей рекламы доказан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается представленными доказательствами.

Из материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/18-957/2021 следует, что в Пензенское УФАС России поступило обращение абонента ООО «Т2 Мобайл» по вопросу поступления 14.10.2021 в виде телефонного звонка с номера +7 на номер его телефона +7 с рекламой открытия медицинского массажного центра в Пензе.

Абонентом согласия на получение рекламы на свой абонентский номер оператору связи третьим лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе. В качестве доказательства представлена запись телефонного разговора.

Номера телефонов в ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежат оператору ООО «Т2 Мобайл».

Номера телефонов в ответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ПАО «ВымпелКом».

В целях установления рекламодателя Пензенским УФАС России направлены запросы в ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 18.10.2021 №3502-2) и в ПАО «ВымпелКом» (исх. от 18.10.2021 №3501-2).

В ответ на запрос Пензенского УФАС России 25.10.2021 (вх.№2947) поступил ответ ООО «Т2 Мобайл», в котором установлено следующее.

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

В материалы дела представлена детализация звонков на абонентский номер +7 за 14.10.2021, согласно которой 14.10.2021 в 15:53 осуществлен звонок с телефонного номера +7.

Согласно информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (оператор) абонентский номер 51392293 выделен ООО «Мострансимпорт» (ИНН 7702461083; ОГРН 1197746008206; 129110, Пенза, пер. Напрудный, д. 10, стр. 2, этаж 2 ком 4 РМ8А).

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных доказательств установлено следующее.

Абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ООО «Т2 Мобайл» поступил телефонный звонок с рекламой следующего содержания: «Меня зовут Дарья. Я приглашаю вас на бесплатное мероприятие в честь открытия медицинского массажного центра в Пензе. И кстати, сразу хочу оговорить, что на нашем мероприятии приняты все меры безопасности и предосторожности в связи со вспышкой вируса. Это чтобы вы не волновались. Так вот, там вы сможете абсолютно бесплатно пройти сеансы лечебного и расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании. За тем оставить свой отзыв и далее, в благодарность, получить подарок.

часы, которые контролируют основные показатели состояния организма, такие как с, вашу активность, сожженные калории и многое другое. Кстати, эти часы в мире эли уже не одну жизнь, так как они способны распознать любое нарушение дцебиения, таких как аритмия - сразу же сообщить об этом звуковым сигналом. Наша еча состоится 20 октября в среду в Пензе, а за день до мероприятия я перезвоню и ъщу вам точный адрес. Так вот, встреча абсолютно бесплатная и продлится около тора часов. На ней ведущие специалисты в области массажа покажут простые, но твенные приемы, благодаря которым восстанавливается гибкость позвоночника, а ее расскажут о методах борьбы с болью в позвоночнике и суставах. Вы сможете ть любой интересующий вопрос нашим специалистам и, при желании, пройти любой массажа на новейшем оборудовании абсолютно бесплатно. Мы приглашаем гостей от о 75 лет. И кстати, вы можете взять с собой еще одного человека, но по возможности ее всего прийти со своей второй половинкой, так как для пары у нас всегда более ые подарки. Ну или же можете взять кого-нибудь из своих родных, друзей или близких, ы вам было веселей. Этот человек также может пройти бесплатный сеанс массажа и чить гарантированный подарок...».

г поступления, указанного звонка, подтверждается детализацией предоставленных г за 14.10.2021, представленной в материалы дела оператором Заявителя – ООО «Г2 айл».

материалы дела представлена аудиозапись указанного телефонного звонка, эржание которого показывает, что лицо, осуществившее звонок с телефонного номера принадлежащего ООО «Мострансимпорт», озвучивает информацию о привлечении ания к услугам медицинского массажного центра, формирование или поддержание реса к ним и их продвижение на рынке.

оответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, тространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, эсованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к экту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его движение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, дство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты лектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым авлена реклама.

асно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются дующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), дназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

эральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 яснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной оны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. ый признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного а лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых ама создана и на восприятие которых реклама направлена.

асно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской эрации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая любым обом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная ределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту

амирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на нее, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым законом о рекламе.

анная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством фонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не идентифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту амирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на нее. Объектом рекламирования являются услуги медицинского массажного центра.

ответствии с частью 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 признается распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Суд Арбитражный Суд 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, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение 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 устанавливает порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть получено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения факта изъясления на получение рекламы от конкретного рекламодателя».

При рассмотрении дела Комиссией была прослушана аудиозапись, представленная заявителем. Из записи телефонного разговора видно следующее.

Заявитель: «Я хочу пригласить Вас на бесплатное мероприятие посвященное открытию медицинского массажного центра в Пензе... Вы можете абсолютно бесплатно пройти курс оздоровительного и расслабляющего массажа на нашем новейшем японском оборудовании... в благодарность, получить подарок. Это часы, которые контролируют основные показатели состояния организма, такие как пульс, вашу активность, сожженные калории и многое другое. Кстати, эти часы в мире спасли уже не одну жизнь, так как они способны распознать любое нарушение сердечбиения, таких как аритмия - сразу же оповещать об этом звуковым сигналом...» относятся к рекламе услуг медицинского массажного центра, согласие на распространение которых заявитель не давал.

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.

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

им образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по эдаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

амораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям тросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на чение рекламы.

этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные твия по доведению рекламы до потребителя.

риатором звонка с предложением услуг медицинского массажного центра на номер ителя без его предварительного согласия является ООО «Мострансимпорт», что верждается принадлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг и), сведений, опровергающих данный факт, материалы дела не содержат.

язи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение амы путем осуществления звонков от отправителя +7, в Пензенском УФАС России чения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на тространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение анной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ментов, материалов, указывающих, что ООО «Мострансимпорт» приняты достаточные ы по соблюдению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 ыи 18 ФЗ «О рекламе» при осуществлении звонков рекламного характера на номер чента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО странсимпорт» не представлено.

ответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая ованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. длежащая реклама не допускается.

этственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 анного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

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

анные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях и, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламораспространителя )О «Мострансимпорт».

им образом, распространение 14.10.2021 в 17:53 посредством телефонного звонка, амы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 с нарушением и 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

ствия ООО «Мострансимпорт» были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС ии по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как шение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама

инана ненадлежащей.

основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение рекламодателем, самопроизводителем и рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

место совершения административного правонарушения: г. Пенза.

дата совершения административного правонарушения: 14.10.2021.

в том числе, в действиях ООО «Мострансимпорт», содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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, смягчающими административную ответственность, согласно статье 4.2 КоАП РФ, являются:

ООО «Мострансимпорт» впервые совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;

обстоятельств, отягчающих административную ответственность, согласно статье 4.3 КоАП не установлено.

при рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом имущественном и финансовом положении ООО «Мострансимпорт» не поступало.

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

в соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является разновидностью государственной меры ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

суду 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.

частью 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.

те с тем, в соответствии с 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 родителям за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в том числе, 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 «Мострансимпорт» является микропредприятием. Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекалось. Совершенное ООО «Мострансимпорт» правонарушение 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.

В соответствии с частью 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.

Учитывая характер совершенного ООО «Мострансимпорт» административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

Признать Общество с ограниченной ответственностью «Мострансимпорт» (ИНН 461083; ОГРН 1197746008206; 129110, г. Москва, пер. Напрудный, д. 10, стр. 2, этаж 2 ком 4 А) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде

зупреждения.