

ООО «Домашний Интерьер»

109240, г. Москва,  
ул. Николоямская, д. 14, стр. 1

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 59**  
**о назначении административного наказания по делу**  
**об административном правонарушении № 4-14.3-283/77-14**

«18» июня 2014 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве(\_\_\_\_), рассмотрев протокол № А-50 от 11.06.2014 и материалы дела № 4-14.3-283/77-14 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Домашний Интерьер» (ИНН 7709770002), в связи с нарушением ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившимся в распространении 18.10.2013 в 17 часов 47 минут рекламы «Всего 2 дня до завершения Суперцен в честь открытия Hoff Автозаводская! Например, угловой диван-кровать Мемфис со встроенным баром всего за 15 990 руб! Адрес: Ул. Ленинская слобода, 26, МЦ ROOMER» на телефонный номер (\_\_\_\_) с короткого номера «Hoff», без предварительного согласия абонента на ее получение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в присутствии представителя ООО «Домашний Интерьер» (\_\_\_\_) (доверенность № 710-14/14 от 31.12.2013),

УСТАНОВИЛ:

ООО «Домашний Интерьер» (109240, г. Москва, ул. Николоямская, д. 14, стр. 1) является юридическим лицом, действующим на основании Устава,

включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1077763747269, ИНН 7709770002.

ООО «Домашний Интерьер» 18.10.2013 в 17 часов 47 минут без предварительного согласия абонента распространило на его телефонный номер ( ) с короткого номера «Hoff» рекламу следующего содержания: «Всего 2 дня до завершения Суперцен в честь открытия Hoff Автозаводская! Например, угловой диван-кровать Мемфис со встроенным баром всего за 15 990 руб! Адрес: Ул. Ленинская слобода, 26, МЦ ROOMER».

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области от 11.04.2014 по делу № 10562/05-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в рекламе «Всего 2 дня до завершения Суперцен в честь открытия Hoff Автозаводская! Например, угловой диван-кровать Мемфис со встроенным баром всего за 15 990 руб! Адрес: Ул. Ленинская слобода, 26, МЦ ROOMER», распространенной 18.10.2013 в 17 часов 47 минут с короткого номера «Hoff» на телефонный номер ( ), установлен факт нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившийся в распространении рекламы посредством телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Согласно материалам дела № 10562/05-2013 на номер телефона ( ) 18.10.2013 в 17 часов 47 минут поступила реклама следующего содержания: «Всего 2 дня до завершения Суперцен в честь открытия Hoff Автозаводская! Например, угловой диван-кровать Мемфис со встроенным баром всего за 15 990 руб! Адрес: Ул. Ленинская слобода, 26, МЦ ROOMER», с указанием отправителя - «Hoff».

Поступление указанной рекламы на номер телефона ( ) подтверждается фотографией экрана телефона, содержащей текст рассматриваемого сообщения, а также детализированной выпиской от оператора связи, представленной физическим лицом в материалы дела № 10562/05-2013.

Согласно пункту 1 статьи 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.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», 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 излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения,

так как направляется определенным абонентам.

Между тем, такая персонализация, а равно более широкое толкование понятия рекламы прямо следует в рассматриваемом случае из диспозиции части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В тексте такой рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст такой рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания потребителя к акции, проводимой магазином «Hoff», а также товарам, им реализуемым, и может быть воспринята любым потенциальным потребителем.

При этом, словесное обозначение «Hoff» используется ООО «Домашний Интерьер» для индивидуализации собственной деятельности, в том числе путем указания на вывесках магазинов Общества, осуществляющих реализацию мебели.

ООО «Домашний Интерьер» не представлено доказательств направления смс-сообщения следующего содержания: «Всего 2 дня до завершения Суперцен в честь открытия Hoff Автозаводская! Например, угловой диван-кровать Мемфис со встроенным баром всего за 15 990 руб! Адрес: Ул. Ленинская слобода, 26, МЦ ROOMER» исключительно в адрес одного физического лица.

Таким образом, информация, распространенная посредством отправки на номер телефона (\_\_\_), направлена на привлечение внимания к акции, проводимой ООО «Домашний Интерьер», а также товарам им реализуемым и является рекламой.

В соответствии 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 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.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае 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 рекламодателя.

Доказательств получения согласия абонента на получение рекламы ООО «Домашний Интерьер» не представлено, а умолчание абонента (непредставление оператору сведений о согласии на получение рекламы) не может быть расценено как согласие на ее получение.

Согласно обращению физического лица, своего согласия на получение рекламы посредством телефонной связи он не давал.

Законом о рекламе обязанность доказывания наличия согласия абонента на получение рекламы посредством использования телефонной связи возложена на рекламодателя.

Каких-либо документов, свидетельствующих об объективной невозможности получения ООО «Домашний Интерьер» информации о наличии либо отсутствии согласия (\_\_\_), на получение рекламы ООО «Домашний Интерьер» не представлено.

Таким образом, установлено нарушение ООО «Домашний Интерьер» ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Местом совершения административного правонарушения является г. Москва.

Время совершения административного правонарушения — 18.10.2013 в 17 часов 47 минут (время поступления рекламы «Всего 2 дня до завершения Суперцен в честь открытия Hoff Автозаводская! Например, угловой диван-кровать Мемфис со встроенным баром всего за 15 990 руб! Адрес: Ул. Ленинская слобода, 26, МЦ ROOMER», распространенной с короткого номера «Hoff» на телефонный номер (\_\_\_).

Исходя из материалов дела № 10562/05-2013, указанная реклама распространялась на основании договора № 189-11/S от 15.12.2011, заключенного между ООО «Домашний Интерьер» и ООО «ИМОБИС».

Предметом договора № 189-11/S от 15.12.2011 является оказание ООО «ИМОБИС» услуг по обеспечению доступа ООО «Домашний Интерьер» к системе. При этом ООО «Домашний Интерьер» присвоен логин HOFF.

Под «системой» в соответствии с договором № 189-11/S от 15.12.2011 понимается комплекс программных средств ООО «ИМОБИС», обеспечивающих ООО «Домашний Интерьер» возможность настройки и отправки смс-сообщений, получения отчетов о доставке смс-сообщений, а также возможность контроля своего электронного виртуального счета.

В соответствии с п. 2.3.3 договора № 189-11/S от 15.12.2011 ООО «Домашний Интерьер» обязалось не включать в список подписчиков лиц, для которых услуга будет соответствовать определению СПАМ.

При этом под понятие согласно рассматриваемому договору «СПАМ» подпадают смс-сообщения, которые принимает абонент, не являющийся подписчиком.

В свою очередь «подписчиком» является абонент, добровольно подписавшийся на получение смс-сообщений от ООО «Домашний Интерьер» в форме, которая в случае необходимости может служить безоговорочным тому подтверждением.

Согласно п. 2.3.5 ООО «Домашний Интерьер» обязалось пользоваться предоставляемыми ООО «ИМОБИС» услугами, строго соблюдая требования действующего законодательства Российской Федерации, в частности ФЗ «О рекламе».

На основании изложенного представляется возможным сделать вывод о том, что в рамках достигнутых между ООО «ИМОБИС» и ООО «Домашний Интерьер» соглашений ООО «Домашний Интерьер» обязалось не распространять смс-сообщения подпадающие под понятие СПАМ, в том числе и сообщения рекламного характера. Кроме того, ООО «Домашний Интерьер» обязалось осуществлять отправку смс-сообщений абоненту, только при наличии согласия абонента.

Таким образом, исследовав процесс создания и распространения рассматриваемой рекламы, изучив принятые ООО «Домашний Интерьер» на себя обязательства посредством заключения рассматриваемого договора, должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу о том, что фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей осуществлялось ООО «Домашний Интерьер» путем направления оспариваемого сообщения ООО «ИМОБИС» с целью дальнейшего его доведения до сведения абонента.

Правовых доводов, свидетельствующих о невозможности соблюдения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», в том числе в части нераспространения рекламы, законной по содержанию, но не по способу распространения, потребителю рекламы, ООО «Домашний Интерьер» не представлено.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель — лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Установлено, что ООО «Домашний Интерьер» является лицом, осуществившим распространение рассматриваемой рекламы на телефонный номер (\_\_\_) путем направления сообщения в силу имеющихся между ООО «Домашний Интерьер» и ООО «ИМОБИС» гражданско — правовых отношений. Каждый из хозяйствующих субъектов осуществил конкретные фактические действия, в силу которых рассматриваемая реклама была доставлена конечному адресату — заявителю.

Таким образом, установлено, что ООО «Домашний Интерьер» является рекламораспространителем рекламы следующего содержания: «Всего 2 дня до завершения Суперцен в честь открытия Hoff Автозаводская! Например, угловой диван-кровать Мемфис со встроенным баром всего за 15 990 руб! Адрес: Ул. Ленинская слобода, 26, МЦ ROOMER» на телефонный номер (\_\_\_) с короткого номера «Hoff».

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

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «Домашний Интерьер» состоит в распространении 18.10.2013 в 17 часов 47 минут рекламы «Всего 2 дня до завершения Суперцен в честь открытия Hoff Автозаводская! Например, угловой диван-кровать Мемфис со встроенным баром всего за 15 990 руб! Адрес: Ул. Ленинская слобода, 26, МЦ ROOMER» на телефонный номер 8-926-533-79-87 с короткого номера «Hoff», с нарушением требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе». Московским УФАС России не установлено объективных обстоятельств, делающих невозможным соблюдение указанных требований.

Таким образом, ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ несет ООО «Домашний Интерьер».

ООО «Домашний Интерьер» заявлено ходатайство об освобождении Общества от административной ответственности в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

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.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Малозначительность имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания юридическому лицу.

Правонарушение, совершенное ООО «Домашний Интерьер», нарушает

установленный порядок распространения рекламы, тем самым посягает на общественные отношения в данной области. При этом, должностное лицо Московского УФАС России учитывает, что дело № 10562/05-2013 возбуждено Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области на основании обращения физического лица, что свидетельствует о нарушении ООО «Домашний Интерьер» прав и законных интересов конкретного гражданина.

Таким образом, должностное лицо Московского УФАС России считает невозможным применение положений ст. 2.9 КоАП РФ, в связи с чем отклоняет ходатайство ООО «Домашний Интерьер» об освобождении Общества от административной ответственности в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 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.

Должностным лицом Московского УФАС России не установлено обстоятельств, отягчающих административную ответственность, а также обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «Домашний Интерьер».

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан — от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц — от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц — от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом штраф, подлежащий взысканию, составляет 100 000 рублей.

Руководствуясь ст.-ст. 33, 38 ФЗ «О рекламе», ст.-ст. 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛ:

За нарушение ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ назначить ООО «Домашний Интерьер» административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ 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 ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа,

свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в ч. 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, зачисляются в соответствующие бюджеты в соотношении:

- 40% в Федеральный бюджет;
- 60% в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрировано ООО «Домашний Интерьер», перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

Реквизиты для уплаты административных штрафов, предусмотренных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (квитанция прилагается):

Получатель: УФК МФ РФ по г. Москве (для Московского УФАС России)  
Банк получателя: Отделение 1 Главного управления Центрального банка Российской Федерации по Центральному Федеральному округу г. Москва (краткое: Отделение 1 Москва)  
ИНН 7706096339  
КПП 770601001  
БИК 044583001  
р/с 40101810800000010041  
КБК 161 1 16 26000 01 6000140  
ОКТМО 45384000  
Назначение платежа: административный штраф по делу № 4-14.3-283/77-14.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражном суде в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с п. 1 ст. 31.1 КоАП РФ 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.

Приложение на 1 листе.

Заместитель руководителя

( )

Исполнитель:, тел: 8 (495) 784-75-05 (доб. 159)