

**ООО «Ребята Молотки»**

192019, г. Санкт-Петербург, наб.  
Обводного канала, 24, лит. Д, пом. 49 А

**ООО «Ребята Молотки»**

198188, г. Санкт-Петербург, А/Я № 60

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**  
**о вынесении предупреждения по делу**  
**об административном правонарушении № 002/04/14.3-706/2021**

26.04.2021 года

г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...> , рассмотрев материалы дела № 002/05/18-332/2021 по нарушению законодательства Российской Федерации «О рекламе», материалы административного дела № 002/04/14.3-706/2021 в отношении ООО «Ребята Молотки» (ОГРН: 1187847366992, ИНН: 7811715588, юридический адрес: г. Санкт-Петербург, наб. Обводного канала, 24, лит. Д, пом. 49 А) (права и обязанности разъяснены),

**УСТАНОВИЛ:**

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 6.1.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 23.07.2015 №649/15) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее по тексту – УФАС по РБ) поступило обращение физического лица (ВХ040174 от 08.02.2021) (вх. № 1817 от 08.02.2021, электронная почта, срок рассмотрения обращения продлен) о признаках нарушения, по мнению заявителя, требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В своём обращении заявитель сообщает, что 05.02.2021 года в 17:12 получил на мобильный телефон номер нежелательный рекламный звонок от абонента +7(812) 213-33-43. К заявлению приложена аудиозапись (Вызов@007812213-33(0078122133343)\_20210205171238, продолжительность 00:21) следующего содержания:

- Добрый день! Вас беспокоит менеджер Елена, ремонтно-строительная компания «Ребята-Молотки». Могли бы уделить мне пару минут?
- Для чего?
- Мы предлагаем свои услуги по ремонту внутренней отделки помещений, хотели уточнить, нужен ли Вам ремонт?
- Нет, спасибо.
- Я вас поняла, всего доброго, до свидания.

В целях всестороннего, полного и объективного рассмотрения вопросов изложенных в обращении, УФАС по РБ был подготовлен и направлен запрос в адрес оператора связи (ООО «Т2 Мобайл») для получения сведений (документов и материалов) подтверждающих факт поступления звонка заявителю в указанное время и дату от указанного лица, а также принадлежность абонентского номера заявителю.

24.02.2021 года от ООО «Т2 Мобайл» посредством электронной почты поступили запрошенные сведения (документы и материалы) (вх. № 2739 от 24.02.2021) подтвердившие факт принадлежности абонентского номера заявителю, а также факт поступления звонка в указанное время и дату от указанного лица.

Согласно данным о принадлежности номеров к операторам связи, полученным из официального источника на сайте Федерального агентства связи (<https://rossvyaz.gov.ru/deyatelnost/resurs-numeracii/vypiska-iz-reestra-sistemy-i-plana-numeracii>), абонентский номер, с которого поступил телефонный звонок +7(812) 213-33-43, выделен ОАО «МТТ» (Санкт-Петербург).

ОАО «МТТ» по запросу УФАС по РБ представлены сведения (документы и материалы) (вх. 2998 от 01.03.2021, электронная почта), что абонентский номер +7(812) 213-33-43 предоставлен ООО «Ребята Молотки» (ИНН 7811715588, юридический адрес: 192019, г. Санкт-Петербург, наб. Обводного канала, 24, лит. Д, пом. 49 А).

02.03.2021 года УФАС по РБ принято решение о возбуждении дела № 002/05/18-332/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. К участию в деле привлечены:

- заявитель - (вх. № 1817 от 08.02.2021);

- рекламодатель - ООО «Ребята Молотки» (ОГРН: 1187847366992, ИНН 7811715588, юридический адрес: 192019, г. Санкт-Петербург, наб. Обводного канала, 24, лит. Д, пом. 49 А).

Рассмотрение дела назначено на 22.03.2021 года.

10.03.2021 года от заявителя поступило согласие на обработку персональных данных (вх. № 3584 от 10.03.2021, электронная почта).

22.03.2021 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе представитель ООО «Ребята Молотки» не присутствовал. От Общества поступили запрошенные сведения (документы и материалы), а также ходатайство о рассмотрении дела без участия представителя (вх. № 4469 от 22.03.2021, электронная почта). Поступившее ходатайство удовлетворено.

Дело рассмотрено в отсутствие сторон, извещенных надлежащим образом.

Письменные пояснения, представленные ООО «Ребята Молотки»:

«...при этом названный звонок нельзя признать совершенным с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе ввиду следующего...

Звонок на абонентский номер был адресован ООО «Ника». Названный абонентский номер был предоставлен Обществу в составе реквизитов (контактных данных) Заказчика при заключении Договора подряда №82 от 02.03.2019 между ООО «Ребята Молотки» и ООО «Ника».

Таким образом, указанный в реквизитах юридического лица номер телефона расценивался как принадлежащий юридическому лицу клиенту и был впоследствии внесен в клиентскую базу Общества.

К тому же условия заключенного договора предоставляли Обществу право использовать по своему усмотрению контакты (телефон, электронная почта), фото, видеоматериалы Заказчика в рекламных целях, для продвижения оказываемых Обществом услуг (пп. 2.1.8. Договора). По этой причине и был произведен звонок на указанный номер телефона. В настоящий момент абонентский номер исключен из клиентской базы».

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что рекламный звонок, поступивший на номер телефона 05.02.2021 года в 17:12 от абонента +7(812) 213-33-43 нарушает часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена путем использования телефонной связи; адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности.

Аудиозапись, представленная заявителем, содержит сведения, индивидуализирующие хозяйствующий субъект – ремонтно-строительная компания «Ребята-Молотки» и предлагаемые им услуги – «мы предлагаем свои услуги по ремонту внутренней отделки помещений». Указанная информация не является персонифицированной и направлена на продвижение объекта рекламирования – услуг по ремонту.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Факт совершения указанного звонка, ООО «Ребята Молотки» не оспаривается.

Комиссия с доводом ООО «Ребята Молотки», о том, что указанный звонок нельзя признать совершенным с нарушением законодательства РФ «О рекламе» не согласна.

Согласно части 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Из обращения заявителя следует, что рекламный звонок поступил без его предварительного согласия.

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 (Постановление пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 28 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

В рассматриваемом случае под абонентом надлежит понимать владельца абонентского номера – <...> (факт принадлежности номера заявителю подтвержден оператором связи ООО «Т2 Мобайл» [вх. № 2739 от 24.02.2021, электронная почта), который сообщил антимонопольному органу о том, что он не давал согласия на получение рекламного звонка от абонента с номером +7(812) 213-33-43.

В свою очередь абонентский номер +7(812) 213-33-43 предоставлен ООО «Ребята Молотки» в соответствии с заключенным договором № 539-GNEZDO-19/33 между ОАО «МТТ» («Оператор связи») и ООО «Ребята Молотки» («Абонент») от 01.02.2019 года (вх. № 2998 от 01.03.2021, электронная почта).

Между тем, согласно части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям электросвязи лежит на рекламодателе, при этом, заявитель не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия.

Договор подряда № 82 от 02.03.2019 года, на который ссылается Общество, заключен с ООО «Ника» (ИНН 7802597578) в лице генерального директора <...> В реквизитах данного договора ООО «Ника» в том числе указан номер телефона - , однако данный номер на момент получения рекламного звонка по настоящее время, принадлежит не юридическому лицу, а <...>, соответственно и предварительное согласие должно быть получено именно от гражданина.

Также Комиссия обращает внимание на то, что из представленной аудиозаписи нельзя сделать вывод, что звонок был адресован ООО «Ника» так как оператором ООО «Ребята Молотки» никак не идентифицируется абонент, которому был направлен звонок.

Таким образом, доказательства наличия предварительного согласия на получение рекламной информации на номер от <...> ООО «Ребята Молотки» не представлено, следовательно, данная реклама нарушает часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ООО «Ребята Молотки» выступило лицом, распространившим данную рекламу путем использования телефонной связи.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Согласно пункту 54 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Ребята Молотки» не выдавать, так как на заседание Комиссии были представлены пояснения, в которых сообщается, что в настоящий момент абонентский номер исключен из клиентской базы, а заявителем доказательства повторного получения рекламных звонков не представлено.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

- невыполнение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух до двух с половиной тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста до пятисот тысяч руб.

В действия ООО «Ребята Молотки» содержатся признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, УФАС по РБ в адрес ООО «Ребята Молотки» было направлено уведомление о составлении протокола (от 24.03.2021 исх. № 6/3495). Назначена дата для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении – 13.04.2021 года.

13.04.2021 года от ООО «Ребята Молотки» поступило ходатайство о составлении протокола без участия представителя Общества и направлении копии протокола в том числе на адрес электронной почты - (вх. № 6012, электронная почта). Поступившее ходатайство удовлетворено.

В соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ протокол № 002/04/14.3-706/2021 об административном правонарушении составлен в отсутствие представителя ООО «Ребята Молотки». Рассмотрение дела назначено на 26.04.2021 года.

26.04.2021 года от ООО «Ребята Молотки» поступила подписанная копия протокола (вх. № 6891, электронная почта), а также ходатайство о рассмотрении дела без участия представителя Общества. Поступившее ходатайство удовлетворено.

Дело рассмотрено в отсутствие представителя Общества в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ.

Событие административного правонарушения вменяемое ООО «Ребята Молотки» выражается в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Объект правонарушения, ответственность предусмотренная частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

Субъект правонарушения – ООО «Ребята Молотки» (ОГРН: 1187847366992, ИНН: 7811715588, юридический адрес: г. Санкт-Петербург, наб. Обводного канала, 24, лит. Д, пом. 49 А).

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме умысла. У ООО «Ребята Молотки» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – г. Санкт-Петербург.

Время совершения административного правонарушения – 05.02.2021 года.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьи 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ нет, так как состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным и существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении виновного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Безразличное отношение лица к принятой на себя публично-правовой обязанности свидетельствует о существенной угрозе охраняемым интересам.

В силу статьи 2.1 КоАП РФ 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.

В силу части 3 статьи 4.1 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.

В силу части 1 статьи 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 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.

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.

На основании статьи 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к категории субъектов малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, крестьянские (фермерские) хозяйства.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (дата внесения сведений 10.01.2019) ООО «Ребята Молотки» относится к категории субъекта малого и среднего предпринимательства – микропредприятие.

Согласно статье 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному



наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

ООО «Ребята Молотки» к административной ответственности по статье 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее (в течение срока, установленного статьей 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях) не привлекалось.

Ответ на запрос, направленный в территориальные органы ФАС России, о привлечении Общества к административной ответственности на подведомственной им территории, не поступал. Соответственно юридическое лицо можно считать впервые совершившим административное правонарушение.

Данное 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 (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также имущественного ущерба.

Руководствуясь статьями 2.1, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, части 1 статьи 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

Признать ООО «Ребята Молотки» (ОГРН: 1187847366992, ИНН 7811715588, юридический адрес: 192019, г. Санкт-Петербург, наб. Обводного канала, 24, лит. Д, пом. 49 А) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде **предупреждения**.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5.1 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд или вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, связанном с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

В соответствии с частью 1 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех

суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя

<...>