

**ООО «Торговая Компания Линии
Любви»**

Городская улица, 1а, г. Кострома,
Костромская область, 156001

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном
правонарушении №03-03/21-2018

05 июля 2018 года
Петрозаводск

Г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (далее - Карельское УФАС России) Бабкин Константин Евгеньевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Торговая Компания «Линии Любви» (ИНН 4401111555; ОГРН 1104401006852; зарегистрировано 02.11.2010; адрес: Городская улица, 1а, г. Кострома, Костромская область, 156001; далее - ООО «ТК «Линии Любви») по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие представителя ООО ТК «Линии Любви», надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 13.04.2018 по делу №03-02/04-2018 рекламы следующего содержания: «Большая распродажа! Более 35 000 украшений со скидками до 80%!», «BLACK FRIDAY в Линии Любви! Скидки до 80%! Подробно: liniilubvi.ru/n», распространенные 16.11.2017 в 14:22 и

23.11.2017 в 15:07 посредством SMS-сообщений, были признаны ненадлежащими, нарушившими требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», поскольку распространялись без предварительного согласия абонента.

Основанием для принятия комиссией соответствующего решения послужило поступившее в адрес антимонопольного органа заявление <> от 24.11.2017 (вх. от 24.11.2017 №5496) о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы посредством SMS-сообщения на его мобильный номер <>).

Согласно скриншоту, приложенному к заявлению, SMS-сообщения поступили от «Linii_Lubvi» 16.11.2017 в 14:22 с текстом: «Большая распродажа! Более 35 000 украшений со скидками до 80%!» и 23.11.2017 в 15:07 с текстом: «BLACK FRIDAY в Линии Любви! Скидки до 80%! Подробно:liniilubvi.ru/n».

Заявитель просил принять меры по отношению к рекламоделателям и рекламораспространителям вышеназванной рекламы, так как своего согласия на получение указанной рекламы не давал.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» реклама - это 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно разъяснениям, ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 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.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах

практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым ФЗ «О рекламе».

Информация, распространенная на выделенный <> телефонный номер <>, полностью подпадает под определение, данное в статье 3 ФЗ «О рекламе», так как распространяется посредством подвижной радиотелефонной связи, адресована неопределенному кругу лиц, то есть не персонифицирована и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования в данном случае является товар, реализуемый в интернет-магазине «Линия Любви».

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.

В ходе рассмотрения дела №03-02/04-2018 установлено, что телефонный номер <>, выделенный Заявителю, относится к номерной емкости оператора связи публичного акционерного общества «Мегафон» (договор №13239-R28 о предоставлении услуг связи ПАО «Мегафон» от 07.11.2003, далее – ПАО «Мегафон»).

По информации, предоставленной оператором связи ПАО «Мегафон», с письмом от 08.12.2017 №5/1-06-PL-Исх-00034/17 (вх. от 11.12.2017 №5704), оборудованием ПАО «Мегафон» зафиксировано 16.11.2017 поступление на абонентский номер <> SMS-сообщения от отправителя <>. При этом из пояснений ПАО «Мегафон» следует, что указанный абонентский номер относится к ресурсу нумерации ПАО «Мегафон» и является номером СМС-центра. СМС-центр - это оборудование, отвечающее за хранение, передачу, конвертацию и доставку коротких сообщений сети мобильной связи, т.е. номер телефона <> является техническим номером оборудования. Однако, это не означает, что данное SMS-сообщение было отправлено оператором связи ПАО «Мегафон».

Кроме того, оборудованием ПАО «Мегафон» зафиксировано поступление

23.11.2017 на абонентский номер <> SMS-сообщения от отправителя с буквенным обозначением «linilubvi», выделенным АО «МегаЛабс» в соответствии с договором от 01.01.2017 №РМИ-МГФ 01012017.

Таким образом, из письма ПАО «Мегафон» следует, что отправка указанных SMS-сообщений 16.11 и 23.11.2017 (размещение рекламно-информационного материала среди абонентов) осуществлена на Базе Абонентов АО «МегаЛабс».

При этом согласно пункту 3.6 Договора в случае размещения рекламно-информационных материалов среди Абонентов из Базы Абонентов партнера, АО «МегаЛабс» обязуется до их размещения получить согласие Абонентов на получение рекламы, использование их абонентских номеров, а также персональных данных (в случае их использования в рекламно-информационных материалах).

Из представленной АО «МегаЛабс» информации с письмом от 16.01.2018 №6512 (вх. от 16.01.2018 №152) следует, что рассылка SMS-сообщений осуществлена ООО «ДЭНИ КОЛЛ» в рамках заключенного договора от 01.07.2016 №ДЕНИКОЛЛ-01072016 (далее – Договор).

В соответствии с пунктом 4.8 Договора ООО «ДЭНИ КОЛЛ» обязуется получать согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно-информационных материалов и использовать при формировании информационного или рекламного сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено.

По информации АО «МегаЛабс» указанная обязанность установлена именно в отношении ООО «ДЭНИ КОЛЛ» как лица, непосредственно либо с привлечением третьих лиц, формирующего текст рекламного сообщения.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «ДЭНИ КОЛЛ» ИНН 4345404971, ОГРН 1144345040883, основной вид деятельности – деятельность в области связи на базе беспроводных технологий. Деятельность осуществляется на основании лицензии от 21.03.2017 №156326 на оказание услуг внутризоновой телефонной связи.

ООО «ДЭНИ КОЛЛ» в письме от 29.01.2018 №124 (вх. №345) сообщило, что между Обществом и ООО «СМС –центр» заключен Партнёрский договор от 01.01.2017 №106/SMS, в соответствии с которым ООО «ДЭНИ КОЛЛ» оказывает услуги по предоставлению исключительно технической возможности для рассылки SMS-сообщений.

Согласно пункту 3.1.2 указанного договора ООО «СМС–центр» приняло на себя обязательства самостоятельно и за свой счет в обязательном порядке получать от Абонента, на устройство которого планируется отправка SMS-сообщения, согласие на получение таких сообщений. Кроме того, в силу

пункта 4.3 договора ООО «СМС –центр» самостоятельно формирует SMS-сообщения, иницирует отправку SMS-сообщения и HRL-запросов, производит выбор конкретных настроек и опций оказания услуг и совершает другие действия в рамках оказания ООО «ДЭНИ КОЛЛ» услуг по договору.

В свою очередь ООО «СМС–центр» в письме от 12.03.2018 (вх. от 12.03.2018 №1190) сообщило, что оказывает услуги на основании лицензии на право оказания телематических услуг связи от 26.01.2017 №150145 и предоставляет юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям технический канал в сервисе SMSC.RU для передачи сообщений операторам связи с помощью различных протоколов передачи данных. При этом «Сервис SMSC.RU» - совокупность аппаратных устройств и программного обеспечения, принадлежащих Обществу и позволяющих осуществлять передачу сообщений от операторов связи. SMS-сообщение на номер <...> от буквенного номера «liniilubvi» было отправлено ООО «Девино Телеком» через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг от 19.09.2016 №451432.

ООО «Девино Телеком» в письме от 06.04.2018 (вх. от 06.04.2018 №1651) сообщило, что рассматриваемые рекламные SMS-сообщения отправлены Индивидуальным предпринимателем Боевой Еленой Сергеевной, которой принадлежит буквенное обозначение «Linii_Lubvi» (ОГРН 314366809100068, ИНН 366515630508; адрес: 396336, Воронежская обл., Новоусманский р-н, Отрадное с, ул. Луговая, дом 66, дом 27).

Так, ООО «Девино Телеком» на основании договора от 01.04.2014 №ДТ-А/023810 предоставляет ИП Боевой Е.С. техническую возможность отправки SMS-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform», принадлежащую обществу. Для отправки SMS-сообщений через указанную программу Заказчику предоставляется Личный кабинет в программе для ЭВМ «DEVINO Platform», в которой он авторизуется путем ввода логина и пароля. В Личном кабинете заказчик загружает в адресную книгу список телефонов для последующей отправки SMS-сообщений. В Личном кабинете Заказчик формирует текст SMS-сообщения, формирует его отправку по заданным абонентам.

При этом на основании пункта 3.3.1. Дополнительного соглашения № 1 к вышеуказанному Договору оказания услуг Заказчик (ИП Боева Е.С.) обязан получить от Абонента письменное согласие на получение SMS-сообщений.

На основании пункта 3.3.2 и пункта 3.3.3. ответственность за содержание SMS-сообщений, за присваиваемый адрес отправителя, используемые номера Абонентов для отправки SMS-сообщений несет Заказчик.

Необходимо отметить, что сотрудником Карельского УФАС России был осуществлен осмотр сайта в сети Интернет по адресу, указанному в рассматриваемых SMS-сообщениях <http://liniilubvi.ru>, по которому размещен интернет - магазин «Линии Любви» (скриншоты в материалах дела). В

разделе «Контакты» интернет - магазина указаны реквизиты индивидуального предпринимателя Рыженко Надежда Александровна (ИНН 440116958222, ОГРНИП 31544010004977), почтовый адрес: Костромская область, Костромской район, г. Кострома<>.

Согласно выписке из ЕГРИП основным видом деятельности ИП Рыженко Н.А. является Торговля розничная ювелирными изделиями в специализированных магазинах, код по ОКВЭД ОК 029-2014 – 47.77.2.

В письме от 13.02.2018 №04/юр (вх. от 15.02.2018 №734) ИП Рыженко Н.А. дополнительно сообщила, что сама она занимается администрированием сайта liniilubvi.ru, а рассылкой SMS-сообщений liniilubvi.ru занимается ООО «Торговая компания «Линии любви», которое в свою очередь распространяет их через ООО «Нотис систем» (ИНН 3664097482; ОГРН 1093668017134) согласно договору предоставления услуг передачи трафика от 01.04.2016 №164.

В свою очередь ООО «Нотис систем» в письме от 21.03.2018 №1 (вх. от 23.03.2018 №1389) сообщило, что не принимало участие в распространении рекламы посредством SMS-сообщения 16.11.2017 на мобильный номер <>.

ООО «ТК «Линии Любви» отвечая в соответствии с пунктом 6 определения от 21.02.2018 в письме от 20.03.2018 №10/юр (вх. от 22.03.2018 №1372) подтвердило, что ИП Рыженко Н.А. является владельцем и занимается администрированием сайта liniilubvi.ru . Указанный сайт является сервисной интернет- площадкой контрагентов и партнеров, реализующих ювелирные украшения торговой марки «Линии Любви» (г. Кострома, ул. Городская, 1а).

При этом ООО «ТК «Линии Любви», являясь правообладателем торговой марки, заключило договор от 01.04.2014 № 11 предоставления услуг передачи трафика с ИП Боевой Е. С. (ИНН 366515630508) на осуществление услуг по SMS-рассылке сообщений рекламного характера абонентам, которые ранее прошли авторизацию при регистрации на интернет-сайте liniilubvi.ru.

Предметом настоящего Договора является предоставление Исполнителем (ИП Боевой Е.С.) Заказчику (ООО «ТК Линии Любви») услуг по техническому обеспечению передачи Информационных массивов Абонентам через Операторов с использованием Сервиса Исполнителя. Исполнитель оказывает Заказчику услуги за денежное вознаграждение, на условиях и в порядке, согласованных в Приложении №1 настоящего Договора (Приложение № 2).

Следовательно, отправка вышеуказанных SMS-сообщений была инициирована Заказчиком (ООО «ТК Линии Любви») с использованием сервиса Исполнителя (ИП. Боевой Е.С.) через программу для ЭВМ «DEVINO Platform», принадлежащую ООО «Девино Телеком».

При этом согласно пункту 3.2.2 договора ООО «ТК «Линии Любви» обязано

получить согласие Абонентов на приём Абонентами Сообщений в письменном виде или иным способом, позволяющим однозначно идентифицировать как самого Абонента, так и выраженное им согласие на получение им указанных Сообщений отправителем которых является Заказчик, до направления Исполнителю информационных Сообщений адресованных Абонентам.

В силу 3.2.4. договора заказчик обязан любым доступным способом довести до сведения получателя Сообщений информацию о возможности и способе, с помощью которого адресат сообщения может отказаться от дальнейшего получения рассылки Сообщений.

По утверждению ООО «ТК Линии Любви» такое согласие <> было получено при оформлении анкеты покупателя салона. Так, согласно приложенной к письму Анкете покупателя Салона Линии любви абонентом в (+79212246594) были указаны: ФИО, город, дата рождения, телефон, дата и подпись. Кроме этого, стоит галка согласия, что подтверждает согласие на обработку его персональных данных, а также на получение рекламных материалов о продукции магазинов «Линии любви». Настоящее согласие действует со дня подписания в течение пяти лет или до дня отзыва в письменной форме. Дата заполнения Анкеты 29.12.2014 - срок действия согласия не истек.

Помимо изложенного, ООО «ТК «Линии Любви» в своих пояснениях указало, что 30.04.2017 при покупке в салоне Линии Любви абоненту <>) <> было отправлено SMS-сообщение с кодом подтверждения, который должен назвать продавцу в салоне для начисления бонусов по программе лояльности. После озвучивания <> кода ему было отправлено SMS-сообщение о начисление бонусов. Указанное подтверждается приложенным к пояснениям общества письмом Боевой Е.С. от 20.03.2018.

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

Таким образом, обязанность доказывать наличие согласия на получение рекламы возложена на рекламораспространителей.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал, что 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 телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Ввиду того, что ФЗ «О рекламе» не определяет порядок и форму

получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя-распространителя. Вместе с тем согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Пункт 21.1 статьи 2 Федерального закона от 07.04.2003 №126-ФЗ «О связи» (далее – ФЗ «О связи») закрепляет понятие рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи, под которой понимается автоматическая передача абонентам коротких текстовых сообщений (сообщений, состоящих из букв и (или) символов, набранных в определенной последовательности) по сети подвижной радиотелефонной связи или передача абонентам коротких текстовых сообщений с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи.

Поскольку ФЗ «О связи» не содержит исключений из информации, которая может распространяться с помощью рассылки, указанное понятие рассылки включает в себя в том числе рассылку сообщений рекламного характера.

При этом понятие рассылки включает в себя только сообщения, направляемые с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи (то есть, например, с использованием "коротких" или "буквенных" номеров) и сообщения, направляемые автоматически. Сообщения, рассылаемые с номеров, входящих в российскую систему и план нумерации или предусмотренные договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи, и не являющиеся автоматическими, не подпадают под указанное понятие рассылки.

Статья 44.1 ФЗ «О связи» устанавливает порядок осуществления рассылки.

Соответственно, при осуществлении рассылок по сетям электросвязи сообщений рекламного характера с «коротких» и «буквенных» номеров, а также автоматических рассылок должны соблюдаться требования статьи 44.1 ФЗ «О связи».

Согласно части 1 статьи 44.1 ФЗ «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и

позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с данной нормой согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента (простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного требования).

Следует отметить, что копия анкеты-согласия, предоставленной ООО «ТК «Линии Любви», также предоставлялась в адрес Карельского УФАС России АО «МегаЛабс» с письмом от 16.01.2018 №6512 (вх. от 16.01.2018 №152), ИП Рыженко Н.А. с письмом от 06.02.2018 №03/юр (вх. от 08.02.2018 №556 и была предметом рассмотрения комиссии.

Установлено, что указанная анкета заполнена печатными буквами, в ней указаны: номер дисконтной карты: 00428170; ФИО лица, заполнившего анкету - <>, г. Петрозаводск; дата рождения: 09.08.1982, телефон 8 921 224 65 94. Согласно анкете лицо, заполнившее ее, дало согласие на обработку его персональных данных: ФИО, год, месяц, дата рождения, телефон, адрес регистрации, адрес электронной почты, семейного положения в соответствии с п.1 ст. 9 ФЗ «О персональных данных», а также на получение рекламных материалов о продукции магазина «Линии Любви». Настоящее согласие действует со дня подписания в течение пяти лет или до дня отзыва в письменной форме. Указанная анкета датирована 29 декабря 2014 года, подписана <>.

Однако, следует отметить, что подпись, поставленная в анкете, не совпадает с подписью заявителя, поставленной в договоре, заключенном с ПАО «Мегафон», и в заявлении, рассматриваемом Карельским УФАС России.

По информации, полученной от заявителя в телефонном разговоре, а также в письме от 15.02.2018 (вх. от 16.02.2018 №741), указанную анкету салона «Линии Любви» сети ювелирных магазинов ни заявитель, ни его супруга не заполняли. При этом подпись в анкете не принадлежит заявителю, а, следовательно, согласия на получение от указанного лица рекламных материалов не давалось.

Кроме того, необходимо отметить, что информация об обмене 30.04.2017 в салоне Линии Любви между продавцом и абонентом (<>) <> SMS-сообщениями сначала о коде, а потом о начислении бонусов указанному абоненту не свидетельствует о наличии у ООО «ТК Линии Любви» согласия <> на рассылку, рассматриваемых в рамках настоящего дела рекламных SMS-

сообщений.

Из предоставленных в материалы дела документов установлено, что распространение рассматриваемых рекламных SMS-сообщений в настоящем случае осуществлено посредством последовательных действий ПАО «Мегафон», АО «МегаЛабс», ООО «ДЭНИ КОЛЛ», ООО «СМС-центр», ООО «Девино Телеком», ИП Боевой Еленой Сергеевной и ООО «ТК «Линии Любви» на основании, заключенных между ними гражданско-правовых договоров.

При этом, исходя из анализа указанных договорных отношений основным лицом, в обязанности которого входило обеспечение получения согласия от заявителя на поступление на его номер рекламных SMS-сообщений является ООО «ТК «Линии Любви», также выступающего в рассматриваемом случае рекламодателем и рекламораспространителем.

Так, из вышеизложенного следует, что отправка вышеуказанных SMS-сообщений была инициирована, ООО «ТК «Линии Любви» с использованием технической системы Боевой Е.С. на основании договора от 01.04.2014 № 11. Таким образом, ООО «ТК «Линии Любви» совершало действия по формированию SMS- сообщения, определяло получателей SMS-сообщения, и в связи, с чем действия Общества отвечают понятию «рекламораспространитель» (лицо, осуществляющее распространение рекламы с использованием любых средств).

При этом ООО «ТК «Линии Любви» совершало действия по формированию SMS- сообщения, определяло получателей SMS-сообщения, и в связи с чем действия Общества отвечают понятию «рекламораспространитель» (лицо, осуществляющее распространение рекламы с использованием любых средств).

Следовательно, действия ООО «ТК «Линии Любви» по распространению вышеуказанных реклам на принадлежащий <> телефонный номер <> без его предварительного согласия совершены с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно частям 4, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламораспространителем статьи 18 ФЗ «О рекламе» влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ за нарушение рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса установлена административная ответственность в виде административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Указанные факты являются достаточными для определения в действиях ООО «ТК «Линии Любви» наличия состава административного правонарушения,

предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В связи с изложенным 11.05.2018 должностным лицом Карельского УФАС России на юридический адрес ООО «ТК «Линии Любви»» было направлено уведомление о составлении протокола в 15 часов 00 минут 20.06.2018. Указанное уведомление было получено 25.05.2018 Чичериной по доверенности Общества.

В письме от 19.06.2018 (вх. №2888) ООО «ТК «Линии Любви» указало, что несогласно с вменяемым административным правонарушением и, в частности с решением от 13.04.2018 по делу №03-02/04-2018.

Так, по мнению ООО «ТК «Линии Любви», анкета, предоставленная обществом в рамках рассмотрения дела №03-02/04-2018, подтверждает согласие <> на получение SMS-рекламы от торговой компании, поскольку изложенные в ней данные позволяют персонально идентифицировать <>. Кроме того, общество считает, что вывод антимонопольного органа в решении о не совпадении подписи <> в анкете и других документах, имеющихся в материалах дела №03-02/04-2018 без проведения почерковедческой экспертизы является не обоснованным. При этом ссылка антимонопольного органа на телефонный разговор с <>, в котором он сообщил о несоответствии подписи в вышеуказанной анкете его подписи, по мнению ООО «ТК Линии Любви», также не может считаться доказательством отсутствия у общества согласия <> на получение от «Линии Любви» SMS-рекламы.

Помимо изложенного ООО «ТК «Линии Любви» указало, что сведения о распродаже отправлены <>, поскольку он являлся покупателем продукции в магазинах «Линии Любви», а, следовательно, SMS-сообщения являются персональными, не обладают статусом неопределенности и не являются рекламными.

В связи с вышеизложенным Общество просит прекратить производство по делу об административном правонарушении в связи с отсутствием правонарушения.

20.06.2018 в отсутствии, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте составления протокола представителя ООО ТК «Линии Любви» был составлен протокол об административном правонарушении.

Определением от 20.06.2018 «О назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/21-2018», настоящее дело было назначено к рассмотрению на 05.07.2018 в 15 часов 00 минут.

Согласно информации, размещенной в сети Интернет на сайте «Почта России» в разделе отслеживание почтовых отправлений указанная корреспонденция получена адресатом 04.07.2018. Кроме того, в адрес Карельского УФАС России 04.07.2018 поступило письмо ООО «ТК «Линии

Любви» (вх. от 04.07.2018 №3156), также свидетельствующее о получении вышеуказанной корреспонденции обществом. В данном письме общество сообщило аналогичные доводы, приведенные выше.

Рассмотрение настоящего дела состоялось в назначенное время.

Должностным лицом Карельского УФАС России вышеуказанные пояснения ООО «ТК «Линии Любви» не принимаются по обстоятельствам, изложенным выше и в решении по делу №03-02/04-2018. Кроме того, необходимо отметить, что копия анкеты, представленной Обществом в материалы дела, предоставлялась заявителю для обозрения, ознакомившись с которой <> в письме от 15.02.2018 (вх. от 16.02.2018 №741), сообщил, что указанную анкету салона «Линии Любви» сети ювелирных магазинов ни заявитель, ни его супруга не заполняли, подпись в анкете не принадлежит заявителю. При этом доказательств обратного Обществом в материалы дела №03-02/04-2018 не предоставлено, однако обязанность доказывать наличие согласия на получение рекламы возложена на рекламораспространителей.

Кроме того, Общество не предоставило доказательств, подтверждающих адресность и индивидуальный характер рассматриваемых в рамках дела №03-02/04-2018 рекламных SMS-сообщений, вместе с тем их содержание и форма свидетельствуют об их предназначении неопределенному кругу лиц.

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в материалах дела доказательства, должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Доказательствами по делу являются материалы дела №03-02/28-2015, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Исходя из вышеизложенного, в действиях ООО «ТК «Линии Любви» установлен состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Пунктом 3 статьи 26.1 КоАП РФ установлено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в его совершении.

Рассматриваемое административное правонарушение является противоправным, виновным, лицо его совершившее, не могло не осознавать противоправный характер своих действий, но им не были предприняты все

зависящие от него меры для соблюдения норм законодательства, ответственность за нарушение которых предусмотрена КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ юридическим лицам **являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства**, лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, а также работникам указанных лиц 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 КоАП РФ.

Однако, согласно данным размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы РФ сведения об ООО «ТК «Линии Любви» в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства отсутствуют, следовательно указанная норма не применима в отношении общества.

Частью 1 статьи 4.5. КоАП РФ установлен срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе и составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Датами совершения данного правонарушения являются даты начала распространения ненадлежащей рекламы - 16.11.2017 и 23.11.2017.

Следовательно, срок давности для привлечения к административной ответственности на момент составления протокола не истек.

Место совершения данного административного правонарушения - Петрозаводский городской округ, Республики Карелия.

Обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

Касательно возможности применения статьи 2.9 КоАП РФ должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Статьей 2.9. КоАП РФ предусмотрено, что 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 в исключительных случаях. При квалификации правонарушения в качестве малозначительного следует исходить из конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения 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, а учитываются при назначении наказания.

Оценив характер допущенного правонарушения и степень его общественной опасности, должностное лицо Карельского УФАС России не установило исключительных обстоятельств, свидетельствующих о его малозначительности. Данное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок предоставления потребителю информации о стоимости или цене товара.

В материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на возможность прекращения производства по настоящему делу; данное правонарушение не может быть признано и малозначительным.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации ООО «ТК «Линии Любви» своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя Карельского УФАС России Бабкин Константин Евгеньевич

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на ООО «ТК «Линии Любви» (ИНН 4401111555; ОГРН 1104401006852) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Банк получателя: ГРКЦ НБ Республика Карелия Банка России

БИК 048602001

Получатель: ИНН 1001041153, КПП 100101001

Управление Федерального казначейства по Республике Карелия
(Карельское УФАС России)

Счет № 40101810600000010006

ОКТМО 86701000

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе (дело №03-03/21-2018).

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьей 31.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ, штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения сроков рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 данной статьи, соответствующие материалы направляются судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа. Кроме того, составляется протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено. В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Заместитель руководителя
Бабкин

К.Е.