

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № А17/395-14.3

о прекращении производства по
делу об административном правонарушении

22.11.2017г.

г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы дела №А17/395-14.3, возбужденного в отношении ООО <...> (адрес местонахождения: 107023, г.Москва, ул.Электrozаводская, д<...>, ИНН 7718828562, КПП 771801001, ОГРН 1107746983266, дата регистрации 02.12.2010г.), в отсутствие законного представителя ООО <...>, которому права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст.25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс) разъяснены в протоколе от 08.11.2017г. №А17/395-14.3,

У С Т А Н О В И Л:

Определением Тюменского УФАС России от 26.10.2017г. № А17/395-14.3 в отношении ООО <...> возбуждено производство по делу об административном правонарушении № А17/395-14.3 по ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ). Проведено административное расследование, которым установлено следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России) поступило заявление гражданина <...> (вх.9575 от 16.12.2016), указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении смс-сообщения рекламного характера.

Из заявления следует, что на принадлежащий заявителю абонентский номер поступило сообщение следующего содержания: «Ремонт и обслуживание автомобилей Nissan «Белый сервис» 8(3452)594459 г.Тюмень ул.Республики 256/3». Как указывает заявитель, согласия на SMS-рассылку рекламного характера он не

давал.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе № Р17/41-18 от 25.10.2017г. признана ненадлежащей реклама, содержащаяся в SMS-сообщении, поступившем 25.11.2016 на абонентский номер <...> следующего содержания: «Ремонт и обслуживание автомобилей Nissan «Белый сервис» 8(3452)594459 г. Тюмень ул. Республики 256/3», поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

08.11.2017г. специалистом Тюменского УФАС России в отношении ООО <...> был составлен протокол об административном правонарушении № А17/395-14.3.

Исследовав материалы административного дела, установлено следующее.

В соответствии со статьей 3 Закона 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.

Из материалов дела следует, что ООО <...>, без согласия абонента <...>., на принадлежащий ему абонентский номер <...> 25.11.2016г. направило сообщения следующего содержания: «Ремонт и обслуживание автомобилей Nissan «Белый сервис» 8(3452)594459 г.Тюмень ул.Республики 256/3».

Указанная информация является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В данном случае 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.

Согласно статье 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей.

При этом законодательно установленное определение распространителя рекламы в зависимости от обязательной осведомленности им относительно ее содержания не поставлено.

По смыслу приведенной нормы права, при разрешении вопроса относительно признания лица распространителем рекламы необходимо исходить из наличия у такого лица возможности либо непосредственно ознакомиться с содержанием распространяемой рекламы, либо предполагать, что ее распространение станет возможным посредством его действий.

Кроме того, Законом о рекламе не оговорено количество рекламораспространителей, могущих принимать участие в распространении определенной рекламы.

Таким образом, количество рекламораспространителей,

участвовавших в рекламной sms-рассылке определяется не только набором и отправкой сообщения конечным лицом, но и фактически созданными и/или предоставленными возможностями для распространения рекламы иными лицами, которые осуществляют набор и отправку сообщений.

Согласно материалам дела №P17/41-18 рассматриваемая реклама была направлена ООО <...> как Заказчиком в соответствии с Договором №SMS-52/09-14 от 01.08.2014г., согласно которому ООО <...> (Исполнитель) оказывает ООО <...> (Заказчик) услуги по обеспечению возможности формирования и отправки сообщений адресатам Заказчика (клиентам или иным, указанным Заказчиком, третьим лицам) посредством подключения и обслуживания Заказчика в электронной системе «SMSFinance».

Вместе с тем, ООО <...> направило в адрес Тюменского УФАС России информацию (вх.№8774 от 21.11.2017г.) о том, что Общество в материалы дела №P17/41-18 ошибочно представило информацию о том, что рассматриваемое смс-сообщение поступило на оборудование ООО <...> от ООО <...>.

В соответствии с частью 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.

Вместе с тем, дело № А17/395-14.3 об административном правонарушении в отношении ООО <...> подлежит прекращению по следующим основаниям.

Согласно письменным пояснениям ООО <...> в распространении рассматриваемого сообщения участвовало ООО <...>, а не ООО <...>, как было ошибочно указано ранее.

Таким образом, действия ООО <...>, указанные в протоколе от 08.11.2017г. №А17/395-14.3, по распространению ненадлежащей рекламы не содержат события административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, поскольку рекламораспространителем вышеупомянутой рекламы является ООО <...>.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 24.5, 23.48, 28.9, 29.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу №А17/395-14.3 в отношении ООО <...> прекратить в связи с отсутствием в действиях Общества события административного правонарушения.

Заместитель

руководителя управления

<...>