

ООО «ОМЕГА-М»

129337, г. Москва, ул. Дудинка, д. 3А

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А18-14.3/18

г. Кызыл

.05.2018 г. ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления объявлена 30 мая 2018 года

Постановление изготовлено в полном объеме 31 мая 2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Ф.А. Хаджиев, руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 17.04.2018 года и иные материалы дела № А18-14.3/18 об административном правонарушении в отношении юридического лица - Общества с ограниченной ответственностью «ОМЕГА-М» (далее - ООО «Омега-М») (ИНН 7716735714, ОГРН 1137746051079, юридический адрес: 129337, г. Москва, ул. Дудинка, д. 3А, дата регистрации 28.01.2013), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

### УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А18-14.3/18 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного законного представителя юридического лица – ООО «ОМЕГА-М» (телеграмма с указанием даты и времени рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении, направленная по юридическому адресу не вручена, поскольку такого учреждения нет, что подтверждается отчетом о доставке телеграммы от 29.05.2018 года).

Событие административного правонарушения: нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе, а именно нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 25.12.2018 года по делу № 04-04-02/28-17.

В адрес Тывинского УФАС России 21.07.2017 года (вх. № 3120) поступило обращение гр. "...." о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента, направленное с ФАС России.

Как следовало из указанного обращения, 20.07.2017 года в 10:56 гр. "....". на свой абонентский номер <...> -911-"...." получил смс-сообщение с рекламой, отправленной с абонентского номера + 7965"...." следующего содержания:

«Последние 2 квартиры от застройщика за 1,2 Млн. Звоните 6127948».

Вышеуказанная реклама была распространена по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

По данному факту определением Тывинского УФАС России от 21.09.2017 года в отношении ООО «Омега-М» возбуждено дело № 04-04-02/28-17 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Исследовав материалы дела № 04-04-02/28-17, Комиссией Тывинского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

Согласно статьи 3 Закона о рекламе рекламой является 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, 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, п.3 указанной статьи товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Текст указанного смс-сообщения, в силу пунктов 1-3 статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку адресован неопределенному кругу лиц и направлен на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В рассматриваемом деле № 04-04-02/28-17 объектом рекламирования выступают «2 квартиры от застройщика за 1, 2 млн. руб.».

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 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.

Согласно пунктам 1 и 35 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 года № 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.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации абонентский номер <...> "...." принадлежит номерной емкости оператора сотовой

связи – ПАО «Вымпел-Коммуникации», абонентский номер <...> -911-"...." принадлежит номерной емкости оператора сотовой связи – ПАО «Мобильные ТелеСистемы».

Согласно информации ПАО «МТС» от 16.08.2017 года (вх. № 3498) абонентский номер <...> -911-"...." выделен в пользование гр. "....", что подтверждается договором № 178332240339.

Факт получения вышеуказанного смс-сообщения гр. "....". установлен, в соответствии с детализацией оказанных услуг по абонентскому номеру 7-911-"...." за 20.07.2017 года представленной ПАО «Мобильные ТелеСистемы» в адрес Тывинского УФАС России (вх. № 3498 от 16.08.2017 года).

Согласно информации ПАО «Вымпел-Коммуникации» (вх. № 3429 от 10.08.2017 года) абонентский номер <...> -965-"...." выделен в пользование ООО «Омега-М», что подтверждается договором от 12.05.2017 года № 651328248.

14.08.2017 года в адрес ООО «Омега-М» направлялся запрос о предоставлении документов, свидетельствующих получение от гр. ".....". предварительного согласия на получение смс-сообщения с указанной рекламой. Ответ на указанный запрос в адрес Тывинского УФАС России не поступил.

Тывинским УФАС России определениями от 21.09.2017 года (исх. № 4-1503), от 16.10.2017 года (исх. № 4-1621), от 10.11.2017 года (исх. № 4-1760) у ООО «Омега-М» неоднократно запрашивались сведения о наличии предварительного согласия гр. ".....". на получение смс-сообщения с рекламой от ООО «Омега-М» на его абонентский номер (с приложением подтверждающих документов).

Запрашиваемые сведения ООО «Омега-М» в адрес Тывинского УФАС России не представлены, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-04-02/28-17 пришла к выводу об отсутствии у ООО «Омега-М» предварительного согласия заявителя на получение смс-сообщения с рекламой от ООО «Омега-М» на свой абонентский номер.

Кроме того, указанные обстоятельства (отсутствие предварительно полученного согласия) также подтверждается обращением гр. ".....", поскольку указанное лицо по данному факту обратилось ФАС России с соответствующим обращением.

Таким образом, в нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе ООО «Омега-М» 20.07.2017 года в 10:56 с абонентского номера + 7965"....." осуществило рассылку смс-сообщения с рекламой следующего содержания: «Последние 2 квартиры от застройщика за 1,2 Млн. Звоните 6127948» на абонентский номер гр. ".....". без предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель» и «рекламопроизводитель». В соответствии с пунктами 5 - 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее

распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-04-02/28-17 всесторонне, полно и объективно исследовав, и оценив имеющиеся в деле доказательства, пришла к выводу, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Омега-М».

Решением Тывинского УФАС России от 26.12.2017 года по делу № 04-04-02/28-17 ООО «ОМЕГА-М» признано нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В силу части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 указанного закона, несет рекламодатель.

За нарушение Закона о рекламе рекламодатель несет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе 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 до пятисот тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламодателя, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Субъектами данного правонарушения являются юридические и должностные лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Таким образом, юридическое лицо – ООО «ОМЕГА-М» совершило административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определяя степень виновности ООО «ОМЕГА-М», следует отметить, что ООО «ОМЕГА-М» не выполнило установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно 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 административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность ООО «ОМЕГА-М», предусмотренные статьей 4.2 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность ООО «ОМЕГА-М», предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Вместе с тем, частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, что 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" субъекты малого и среднего предпринимательства – это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными названным Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети Интернет [www.rmsp.nalog.ru](http://www.rmsp.nalog.ru), ООО «ОМЕГА-М» включено в данный реестр под категорией микропредприятие.

Таким образом, с учетом положений статьей 3.4, 4.1.1 КоАП РФ за совершенное ООО «ОМЕГА-М» правонарушение административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является город Москва.

Временем совершения административного правонарушения является день выявления нарушения Закона о рекламе - 20 июля 2017 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.1.1, 4.5, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо – Общество с ограниченной ответственностью «ОМЕГА-М» (7716735714, ОГРН 1137746051079, юридический адрес: 129337, г. Москва, ул. Дудинка, д. 3А, дата регистрации 28.01.2013) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Назначить юридическому лицу – Обществу с ограниченной ответственностью «ОМЕГА-М» (ИНН 7716735714, ОГРН 1137746051079, юридический адрес: 129337, г. Москва, ул. Дудинка, д. 3А, дата регистрации 28.01.2013), по факту совершения им административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течении 10 дней 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.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев