

Исх № ВЧ-08/10163 от 12.08.2021

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан <...> - (должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела №016/04/14.3-1262/2021 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – <...> - (юридическое лицо 1) по факту нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

с участием представителя <...> - (юридическое лицо 1) по доверенности № ЦР-21-786 от 16.04.2021 <...> - (физическое лицо),

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (Далее - Управление) поступило обращение (вх. №1129/ж от 29.01.2021 г.) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, что имеет признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно: <...>, поступили СМС рекламного характера с текстом 26 января 2020 года: «Заберите УКРАШЕНИЕ в ПОДАРОК к Дню Рождения в ювелирном магазине SUNLIGHT! Ваш код 243704807 на изящную подвеску уже в приложении SUNLIGHT. Скачайте сейчас для получения подарка: <https://sunlight.app.link/gift>», а также 16 января 2021 года с текстом: «Вам ПОДАРКИ ко Дню Рождения! Скидка -50% и еще 10% по промокоду: 8022193 на ВСЕ УКРАШЕНИЯ и бесплатная доставка по всей России! Успеете заказать до 27.01 в приложении SUNLIGHT: lvsl.ru/j».

СМС рекламного характера поступали с буквенного номера: SUNLIGHT.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Управлением был отправлен запрос в адрес мобильного оператора <...> - (юридическое лицо 1) для установления владельца номера с которого были отправлены СМС рекламного характера, а также владельца номера, который указан в СМС рекламного характера.

Согласно ответу, на вышеуказанный запрос, распространение указанного в сообщения осуществлено <...> - (юридическое лицо 1) на основании договора оказания услуг связи Билайн №748796630 от 28.01.2020 года, заключенного между <...> - (юридическое лицо 1) и <...> - (юридическое лицо 2). Согласно условиям Договора <...> - (юридическое лицо 1) обязуется оказывать, а <...> - (юридическое лицо 2) обязуется оплачивать услуги по рассылке коротких текстовых сообщений на абонентские номера пользователей услуг подвижной радиотелефонной связи Билайн, являющихся потенциальными и/или действующими клиентами партнеров <...> - (юридическое лицо 2).

Рассылка коротких текстовых сообщений осуществляется в соответствии с принятой в Билайн политикой контактов, редакционной политикой и с учетом стоп-

листов Билайн. В стоп-листы Билайн включаются номера Пользователей, выразивших отказ на получение информации посредством рассылки коротких текстовых сообщений.

Таким образом, по условиям договора рассылку коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера Пользователей осуществляется с применением правил таргетирования списка Пользователей, то есть Пользователь – физическое лицо, заключившее с Билайн договор об оказании услуг связи, на основании которого ему выделен абонентский номер и который содержит согласие Абонента на получение рекламы.

На основании изложенного следует, что рекламодателем и рекламопроизводителем является <...> - (юридическое лицо 2), рекламораспространителем - <...> - (юридическое лицо 1). Однако, ответственность за проверку наличия согласия абонента на получение смс-рассылки в данной ситуации возлагалась на рекламораспространителя.

Однако, <...> - (юридическое лицо 1) согласие абонента на получение рекламы (отказ абонента от получения рекламы) по сетям электросвязи не предоставил.

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.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — 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.

Информация, рассылаемая на указанный номер, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена по сетям электросвязи; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, предоставляемого соответствующими рекламодателями.

В соответствии с частями 7, 8 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламораспространитель, а также рекламопроизводитель, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В пункте 7 статьи 3 Закона «О рекламе», дано понятие рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой

форме и с использованием любых средств.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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 КоАП РФ,

– 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.

Таким образом, действия <...> - (юридическое лицо 1), выразившиеся в нарушении законодательства о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: 16 января 2021 года.

Место совершения административного правонарушения: Республика Татарстан, г. Казань.

Рассмотрение дела об указанном правонарушении состоялось 04 августа 2021 года в 11 часов 15 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, в присутствии представителя <...> - (юридическое лицо 1) по доверенности № ЦР-21-786 от 16.04.2021 <...> - (физическое лицо 1)

Доказательствами по настоящему делу являются материалы дела № 016/04/14.3-1262/2021, возбужденного Татарстанским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (исх. №АЯ-08/6119 от 21.05.2021) по делу № 016/05/18-497/2021 реклама с текстом: Заберите УКРАШЕНИЕ в ПОДАРОК к Дню Рождения в ювелирном магазине SUNLIGHT! Ваш код 243704807 на изящную подвеску уже в приложении SUNLIGHT. Скачайте сейчас для получения подарка: <https://sunlight.app.link/gift>», а также 16 января 2021 года с текстом: «Вам ПОДАРОК к Дню Рождения! Скидка -50% и еще 10% по промокоду: 8022193 на ВСЕ УКРАШЕНИЯ и бесплатная доставка по всей России! Успеете заказать до 27.01 в приложении SUNLIGHT: lvsl.ru/j», распространенная посредством использования телефонной связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы признана не соответствующей требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Рекламораспространителем является <...> - (юридическое лицо 1).

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Учитывая то обстоятельство, что у <...> - (юридическое лицо 1) имелись условия для соблюдения требований Закона «О защите конкуренции», оснований для признания указанного правонарушения в силу статьи 2.9 КоАП РФ малозначительным не имеется.

Совершенное правонарушение, не является исключительным случаем, поэтому не могло быть расценено в качестве малозначительного. Ответственность за указанные деяния наступает независимо от возникновения или не возникновения общественно опасных последствий. Наступление общественно опасных последствий при совершении правонарушений с формальным составом презюмируется самим фактом совершения действий или бездействия.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.33, частью 3.2 и 3.3 статьи 4.1, частью 2 статьи 25.1, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо <...> - (юридическое лицо 1) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 (шестидесяти) дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

<...> - (реквизиты)

Назначение платежа – денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемое федеральным органом государственной власти по делу №016/04/14.3-1262/2021.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу в Татарстанское УФАС России, ул. Московская д. 55, г. Казань, 420021, тел: (843) 238-30-41

Согласно части 5 статьи 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 части 1 или 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, в отношении лица, не уплатившего административный штраф, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в соответствии с которой неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. №229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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
лицо)

<...> - (должностное