

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 4-14.3-425/77-15
об административном правонарушении
«20» июля 2015 года г. Москва

Я, <...>, рассмотрев материалы дела № 4-14.3-425/77-15 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО "Деньги Будут!" в связи с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившимся в распространении 03.10.2014 в 10 часов 58 минут без предварительного согласия абонента на его телефонный номер <...> рекламы: «Вы нашли где перезанять? Здесь советую 88005554464! До 70000рДеньги Будут», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие представителя ООО «Деньги Будут!»,

УСТАНОВИЛ:

ООО «Деньги Будут!» (191186, г. Санкт-Петербург, ул. Думская, д. 4 А, пом. В 20), включено в Единый государственный реестр юридических лиц 11.11.2013 с присвоением основного государственного регистрационного номера 1137847432447, ИНН 7840497599, КПП 784001001.

Событие административного правонарушения и его квалификация:

107078 ООО «Деньги Будут!» 03.10.2014 в 10 часов 58 минут без предварительного согласия абонента распространило на его телефонный номер <...> с телефонного номера <...> рекламу посредством sms-сообщения следующего содержания: «Вы нашли где перезанять? Здесь советую 88005554464! До 70000рДеньги Будут».

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее — Мордовское УФАС России) от 13.03.2015 по делу № 408/87-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в действиях ООО «Деньги Будут!» при распространении 03.10.2014 в 10 часов 58 минут на телефонный номер <...> рекламы: «Вы нашли где перезанять? Здесь советую 88005554464! До 70000рДеньги Будут», установлен факт нарушения ч.

1 ст. 18 Закона о рекламе, выразившийся в распространении рекламы посредством

телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Согласно материалам дела № 408/87-Р на номер телефона <...> 03.10.2014 в 10 часов 58 минут поступила реклама следующего содержания: «Вы нашли где перезанять? Здесь советую 88005554464! До 70000рДеньги Будут».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама — информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых

1 средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение

внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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. Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или

иного введения в оборот.

Рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания потребителя к финансовым услугам и может быть воспринята любым потенциальным потребителем.

Таким образом, информация, распространенная посредством отправки на номер телефона <...>, направлена на привлечение внимания к финансовым услугам и является рекламой.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно материалам дела № 408/87-Р, между ИП Белоусовым В.А. (Исполнитель) и ООО «ДеньгиБудут!» (Заказчик) заключен договор № 200814 от 20.08.2014 на оказание рекламных услуг.

Из данного договора следует, что ООО «Деньги Будут!» (Заказчик), обязуется обеспечить соответствие содержания sms-сообщения нормам действующего законодательства РФ, в том числе нормам законов об охране авторских и иных прав на объекты интеллектуальной собственности, о рекламе, действующих на территории Российской Федерации, законодательству об охране прав личности, религиозных убеждений, национального достоинства, а также нормам международного права (п. 2.3.1 договора); предоставлять материалы, распространение которых не приведет к нарушению Исполнителем законодательства РФ, в том числе Федерального закона № 38-ФЗ «О рекламе» и положений законодательства о защите результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, а также прав и законных интересов третьих лиц (п. 2.3.3 договора). Заказчик самостоятельно в полном объеме несет ответственность за содержание и форму материалов, юридическую правомерность использования логотипов, названий фирм и прочих результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации в материалах, а равно за отсутствие в материалах обязательной информации, предусмотренной законодательством РФ (п. 5.2 договора).

Исходя из условий представленного договора ООО «ДеньгиБудут!» осуществляло формирование текста спорного смс-сообщения и не осуществляло его распространение, в связи с чем на основании п.5 ст. 3 Закона о рекламе ООО «Деньги Будут!» является рекламодателем спорной рекламы.

2

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

Предметом договора № 200814 от 20.08.14 являются услуги по рассылке с помощью сетей электросвязи СМС на абонентские номера Получателей, указываемые ими при оплате (далее- «Услуги») в соответствии с условиями Договора и Дополнительными соглашениями к нему, являющимися неотъемлемой частью договора.

В соответствии с пунктом 2.1.2 Договора, ИП Белоусов В.А. обязуется отправлять Сообщения Получателям при условии наличия у Исполнителя (и/или у третьих лиц, привлеченных в целях оказания услуги Заказчику) письменного согласия или другим способом зафиксированного согласия на

получение таких Сообщений от Исполнителя.

Из вышесказанного следует, что лицом, фактически осуществляющим распространение рекламы, то есть рекламораспространителем спорной рекламы является ИП Белоусов В.А.

В соответствии ч. 1 ст. 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 положениям ст. 38 Закона о рекламе ответственность по ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

В связи с чем ООО «Деньги Будут!» не может быть привлечено к ответственности по ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае отсутствия состава административного правонарушения.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 24.5, частью 6 статьи 28.7, частью 1 статьи 28.9, статьей 29.10, статьей 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 4-14.3-425/77-15, возбужденное в отношении ООО «Деньги Будут!», прекратить, в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном 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 30.3 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с пунктом 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.