

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 013/04/14.3-591/2019

об административном правонарушении

09 декабря 2019 года  
14

г. Саранск, проспект Ленина,

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее - Мордовское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении № 245 от 12.11.2019г. и материалы дела № 013/04/14.3-591/2019 об административном правонарушении, возбужденного **в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «ИнфоБип» <...>**,

### УСТАНОВИЛ:

В Мордовское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы поступило электронное обращение гр. П. (г.Москва) <...>, в котором сообщается о факте получения 05.09.2019 в 10:49 на его абонентский номер <...> (оператор связи МТС) без предварительного согласия абонента от имени invitro sms-сообщения «Скидка 30% на первичный прием врача-гинеколога и УЗИ органов малого таза при предъявлении смс, всего за 2 380 руб. до 15.10.19 по адресу ул. Профсоюзная, д. 43, корп. 2, 84953630363 [www.invitro.ru/r4](http://www.invitro.ru/r4)». Тем самым, Федеральная антимонопольная служба поручила рассмотреть обстоятельства распространения такой рекламы Мордовскому УФАС России.

Поступившие данные послужили поводом для вынесения определения Мордовского УФАС России от 15.02.2019 № 111 о возбуждении дела об административном правонарушении № 013/04/14.3-591/2019 и проведении административного расследования.

В соответствии с частью 4 статьи 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное расследование проведено по месту выявления административного правонарушения.

По окончании административного расследования в отношении юридического лица - ООО «ИнфоБип» составлен протокол об административном правонарушении № 245 от 12.11.2019г., согласно которому в действиях названного Общества, допустившего посредством использования подвижной радиотелефонной связи распространение sms-рекламы с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», присутствует состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Также на основании поступивших данных Мордовским УФАС России возбуждено производство по делу № 013/05/18-582/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в рамках которого рассмотрены обстоятельства, послужившие поводом для проведения административного расследования по делу об административном

правонарушении № 013/04/14.3-591/2019, относительно распространения от имени invitro sms-сообщения рекламного характера «Скидка 30% на первичный прием врача-гинеколога и УЗИ органов малого таза при предъявлении смс, всего за 2 380 руб. до 15.10.19 по адресу ул. Профсоюзная, д. 43, корп. 2, 84953630363 www.invitro.ru/r4», доставленного по сети радиотелефонной связи 05.09.2019 в 10:49 на абонентский номер <...> (оператор связи МТС) гр. П. (г.Москва) без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы, по результатам рассмотрения которого принято решение Комиссии Мордовского УФАС России от 03.12.2019 № 709, которым такая реклама признана ненадлежащей, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Поскольку в рамках настоящего административного производства, по которому проведено административное расследование, и производства по делу по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе рассматриваются обстоятельства распространения одной и той же ненадлежащей рекламы одним и тем же лицом, материалы дела № 013/05/18-582/2019 и принятое по такому делу решение Комиссии Мордовского УФАС России от 03.12.2019 № 709 учитываются в качестве доказательств при рассмотрении дела № 013/04/14.3-591/2019 об административном правонарушении.

В силу части 1 статьи 26.2 Кодекса об административном правонарушении Российской Федерации, доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых должностное лицо, в производстве которого находится данное дело, устанавливает наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности.

В силу части 2 статьи 26.2 Кодекса об административном правонарушении Российской Федерации, эти данные устанавливаются протоколом об административном правонарушении, иными протоколами, предусмотренными настоящим Кодексом, объяснениями лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, иными документами, а также показаниями специальных технических средств, вещественными доказательствами.

Протокол об административном правонарушении № 245 от 12.11.2019г. составлен в отсутствие законного представителя ООО «ИнфоБип», надлежащим образом извещенного о составлении такого протокола, копия которого вместе с определением № 728 от 12.11.2019г. о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении направлены заказным письмом через Почту России (ШПИ <...>) по юридическому адресу ООО «ИнфоБип» в установленные сроки и вручены адресату 19.11.2019г.

В адрес Мордовского УФАС России с письмом ООО «ИнфоБип» <...> поступили пояснения по поводу составленного протокола об административном правонарушении № 245 от 12 ноября 2019г. по делу № 013/04/14.3-591/2019.

Содержание протокола об административном правонарушении № 245 от 12.11.2019г., составленного уполномоченным должностным лицом территориального антимонопольного органа, соответствует требованиям статьи

28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, каких-либо нарушений при его составлении не выявлено.

Статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях определено, что федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса.

Согласно нормам части 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях давность привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе исчисляется сроком в один год.

На момент составления и рассмотрения протокола об административном правонарушении № 245 от 12.11.2019г. срок исковой давности еще не истек.

В соответствии с частью 2 статьи 29.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении, по которому было проведено административное расследование, рассматривается по месту нахождения органа, проводившего административное расследование.

С учетом изложенного, протокол об административном правонарушении № 245 от 12.11.2019г. рассматривает временно исполняющий обязанности руководителя Мордовского УФАС России <...> по месту нахождения органа, проводившего административное расследование, в порядке статьи 25.15, части 2 статьи 29.5, статьи 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отсутствие потерпевшего гр. П., а также в отсутствие законного представителя ООО «ИнфоБип», в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, извещенных о рассмотрении такого протокола в установленном порядке.

При проведении административного расследования получены необходимые и достаточные документы и сведения, аналогичные поступившим в рамках рассмотрения дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, подтверждающие обстоятельства совершения административного правонарушения, которое выразилось в следующем.

05 сентября 2019 года в 10:49 на абонентский номер <...> (оператор связи МТС) гр. П. (г.Москва) от имени invitro доставлено sms-сообщение «Скидка 30% на первичный прием врача-гинеколога и УЗИ органов малого таза при предъявлении смс, всего за 2 380 руб. до 15.10.19 по адресу ул. Профсоюзная, д. 43, корп. 2, 84953630363 [www.invitro.ru/r4](http://www.invitro.ru/r4)».

Содержащиеся в sms-сообщении сведения о первичном приеме врача-гинеколога и УЗИ органов малого таза всего (со скидкой 30% при предъявлении смс, всего за 2380 руб.), об адресе, по которому осуществляются такие медицинские услуги, о контактном номере телефона и сайте медицинской организации, осуществляющей такую медицинскую деятельность, не носят персонализированного характера и поэтому представляют интерес для неопределенного круга лиц, тем самым сообщаемые сведения формируют интерес к оказываемым медицинским услугам и медицинской деятельности, способствуют их продвижению на рынке, в связи с

чем такие сведения по всем признакам соответствуют понятию рекламы (статья 3 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования является медицинская деятельность и медицинские услуги медицинской организации, предлагающей первичный прием врача-гинеколога и УЗИ органов малого таза со скидкой 30% при предъявлении смс всего за 2380 руб. до 15.10.19 по адресу ул. Профсоюзная, д. 43, корп. 2, 84953630363 [www.invitro.ru/r4](http://www.invitro.ru/r4).

Распространение рассматриваемой рекламы осуществлено путем её рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи в виде короткого текстового сообщения, и такой способ распространения рекламы допускается только при условии предварительного согласия абонента на её получение.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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 пункту 22.1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Федеральный закон «О связи») рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи - 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.

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети

подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) 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.

Согласно части 2 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи по инициативе заказчика рассылки осуществляется на основании договора, заключенного с оператором подвижной радиотелефонной связи, абоненту которого предназначена рассылка. Предметом указанного договора являются услуги по осуществлению рассылки оператором связи.

Приведенные нормы Федерального закона «О связи» корреспондируются с требованиями части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Факт поступления рассматриваемой sms-рекламы на абонентский номер <...> (оператор связи МТС) подтверждается скриншотом, приложенным к электронному обращению гр. П. <...>.

Принадлежность абонентского номера <...> системе нумерации ПАО «МТС» (оператор связи МТС), а также пользование таким номером абонентом П. подтверждается договором на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи МТС <...>.

Гр. П., которому выделен в пользование абонентский номер <...> (оператор связи МТС) и на который 05.09.2019 в 10:49 от имени invitro доставлено sms-сообщение с рассматриваемой рекламой, в электронном обращении <...> указал, что не давал предварительного согласия на получение такой рекламы.

Из скрин-шота, приложенного к электронному обращению гр. П., следует, что рассматриваемая sms-реклама доставлена 05.09.2019 в 10:49 на его абонентский номер <...> от имени invitro через номер SMS-центра <...>.

Согласно Реестру Российской системы нумерации номер <...> принадлежит оператору связи ПАО «МТС».

В адрес Мордовского УФАС России от ПАО «МТС» с письмом <...> поступили документы и сведения, свидетельствующие о том, что рассматриваемая рекламная sms-рассылка осуществлена с оборудования ООО «ИнфоБип», которому, как агенту оператора связи МТС, обеспечен доступ к SMS-центру МТС на основании агентского договора <...>, заключенного между ПАО «МТС» (МТС) и ООО «ИнфоБип» (Агент).

Агентским договором <...> определено, что ПАО «МТС» (МТС) поручает, а ООО «ИнфоБип» (Агент) обязуется от имени и за счет МТС совершать юридические и фактические действия по реализации комплекса мероприятий по обеспечению

оказания МТС Услуги Заказчикам рассылки, в том числе обеспечивать доступ Заказчикам рассылки к SMS-центру МТС через Оборудование - аппаратно-программный комплекс Агента, используемый для технического подключения к SMS-центру МТС для целей выполнения поручения по настоящему Договору (п.1.7 Договора), для целей оказания МТС Услуг (п.2.1.3 Договора). В рамках такого Договора Агент обязуется заключать письменные договоры с Заказчиками рассылки – юридическими лицами/индивидуальными предпринимателями, за подписью работника Агента, действующего на основании соответствующей доверенности, на условиях, установленных в Приложениях 7 и 13 (п.3.3.2 Договора); получить от Заказчиков рассылки документальное подтверждение/письменные гарантии о наличии согласий от Пользователей на получение ими коротких текстовых сообщений, - рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (п.22.1 ст.2 ФЗ «О связи»). В случае направления Пользователям рекламных сообщений, также обеспечить получение от Заказчиков рассылки документальное подтверждение/письменные гарантии о наличии согласия от Пользователей на получение ими рекламных сообщений, отправляемых по сетям электросвязи. Согласие Пользователей на рекламу по сети электросвязи и на рассылку по сети подвижной связи должно быть выражено посредством совершения ими действий, однозначно идентифицирующих Пользователя и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рекламных сообщений и сообщений согласно п.22.1 ст.2 ФЗ «О связи» (п.3.3.17 Договора); организовать работу с Заказчиками рассылки в соответствии с требованиями настоящего Договора и соответствующих приложений к нему (п.3.3.26 Договора); подписывать с МТС Соглашение об уступке прав требования по обязательствам, возникшим у Заказчика рассылки по оплате Услуг, оказанных МТС в Отчетном периоде на условиях, установленных Приложением 14 к настоящему Договору (п.3.3.30 Договора). В Приложении 2 к названному Договору определено, что оборудование Агента принимает заявки на отправку коротких текстовых сообщений Заказчиков рассылки в формате, предусмотренном оборудованием Агента, проверяет их на соответствие условиям, предусмотренным настоящим Договором, исключает те рассылки, которые не соответствуют требованиям договора (п.1.1 Приложения 2 к Договору); оборудование Агента формирует одно или несколько sms-сообщений и обращается к SMS-центру МТС с указанием MSISDN Пользователя, которому необходимо доставить sms-сообщения (п.1.2 Приложения 2 к Договору); подключение оборудования Агента к SMS-центру МТС осуществляется через сеть Интернет.

В дополнение к такому договору предоставлен договор <...>, заключенный между ПАО «МТС», в лице ООО «Инфобип», и ООО «Инвитро – Информационные технологии», согласно которому Оператор МТС оказывает Заказчику рассылки - ООО «Инвитро – Информационные технологии» Услугу SMS-рассылки – автоматической передачи коротких текстовых сообщений от Заказчиков рассылки Пользователям и связанные с ней дополнительные услуги. При этом ООО «Инвитро – Информационные технологии», как Заказчик рассылки, взяло на себя обязательства получить от Пользователей предварительное согласие на получение пользователями SMS-сообщений путем регистрации Пользователя в информационных системах Заказчика рассылки (п.3.3.3 Договора); обеспечить наличие согласий от Пользователей на получение ими коротких текстовых сообщений – рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (п.22.1 ст.2 ФЗ

«О связи»), при необходимости получить иные согласия от Пользователей, которые требуется оформлять надлежащим образом в соответствии с действующим законодательством РФ (п.3.3.16 Договора).

От ООО «ИнфоБип» поступили пояснения <...>, в которых ООО «ИнфоБип» подтверждает свой статус Агента ПАО «МТС» со ссылкой на доверенность <...>, однако выражает позицию того, что в данном случае ООО «ИнфоБип» не является рекламодателем и/или рекламодателем рассматриваемой рекламной sms-рассылки, ссылаясь на договорные отношения с заказчиком рассылки - ООО «Инвитро – Информационные технологии», обязанности по исполнению которых в порядке переуступки прав (требований) перешли к ООО «ИнфоБип» как к Агенту МТС. В обоснование данных обстоятельств предоставлено Соглашение об уступке прав требований <...>, заключенное между ПАО «МТС» (Цедент) и ООО «ИнфоБип» (Цессионарий), в рамках которого стороны определили порядок взаимодействия и условия переуступки Цедентом Цессионарию прав (требований), возникших из обязанности исполнения договоров, заключенных между Цедентом и Заказчиками рассылки, согласно которым уступка прав (требований) осуществляется ежемесячно по окончании каждого месяца по соответствующему Акту. Также от ООО «ИнфоБип» поступили пояснения <...> с приложением отчета Агента за сентябрь 2019г. по агентскому договору <...>, которым подтверждается оказание услуг по рассматриваемой sms-рассылке от имени invitro через сеть оператора связи МТС.

Со стороны ООО «Инвитро – Информационные технологии» с письмом <...> поступили сведения и документы (по списку приложений), свидетельствующие о том, что Общество, в свою очередь, оказывает услуги sms-рассылки ООО «Инвитро».

От ООО «Инвитро» с письмом <...> поступили сведения и документы (по списку приложений), в котором Общество подтверждает наличие договорных отношений с ООО «Инвитро – Информационные технологии», указывая при этом на самостоятельность своих действий, направленных на продвижение путем рассматриваемой sms-рассылки рекламной акции «Скидка 30% на комплекс медицинских услуг: первичный прием врача-гинеколога и УЗИ органов малого таза при предъявлении смс», организованной в сотрудничестве с ООО «Знакомый Доктор».

Анализ условий договора <...>, заключенного между ООО «Инвитро» (Принципал) и ООО «Инвитро – Информационные технологии» (Агент), показывает, что Принципал поручает, а Агент принимает на себя обязательство за вознаграждение совершать от своего имени, но в интересах Принципала комплекс юридических и фактических действий, направленных на удовлетворение потребностей принципала в услугах связи, для чего обязуется, в частности, осуществить исполнение заключенных с третьими лицами договоров на предоставление услуг связи в соответствии с условиями указанных договоров (п.п.1.1, 1.2.2 Договора). При этом в Приложении № 1 к Дополнительному соглашению <...> к договору <...> определены: обязанности Агента посредством его программно-аппаратной среды удовлетворять потребность Принципала в услугах по обеспечению формирования sms-сообщений, доставке таких sms-сообщений адресатам, а также направления Принципалу подтверждений о доставке sms-сообщений, при том, что передача sms-сообщений происходит от Принципала к Агенту через сеть

*Интернет (п.п.1.1, 1.2.1 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению <...> к договору <...>); обязанности Принципала не использовать услугу для распространения ненужной получателю, незапрошенной информации, в частности, массовой рассылки не согласованных предварительно с получателями sms-сообщений, рассылки информации получателям, высказавшим ранее явное нежелание получать эту информацию (п.1.2.5 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению <...> к договору <...>) при том, что Принципал обязан получить письменное или устное согласие на получение таких сообщений (п.1.4 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению <...> к договору <...>).*

Совокупность сложившихся договорных отношений в их взаимосвязи показывает, что рассылка sms-сообщения с рассматриваемой рекламой осуществлена в сеть подвижной связи оператора ПАО «МТС» с целью её дальнейшего доведения таким оператором связи до абонента номера <...> опосредованно через последовательные фактические действия агента МТС - ООО «ИнфоБип», чье оборудование через сеть Интернет подключено к SMS-центру МТС, заказчика рассылки - ООО «Инвитро – Информационные технологии», которому предоставлен доступ в сеть подвижной связи через оборудование ООО «ИнфоБип», а также ООО «Инвитро», в рамках проводимой рекламной акции сформировавшего рекламное sms-сообщение и инициировавшего его передачу в программно-аппаратную среду ООО «Инвитро – Информационные технологии».

Для рассмотрения настоящего дела существенное значение имеет то обстоятельство, что агент МТС - ООО «ИнфоБип» использовало своё оборудование для SMS-рассылки с рассматриваемой рекламой заказчиков рассылки - ООО «Инвитро – Информационные технологии» и ООО «Инвитро», и тем самым фактически обеспечило направление такой sms-рекламы в сеть подвижной радиотелефонной связи МТС. Соответственно, ООО «ИнфоБип», чьими действиями, совместно с ООО «Инвитро – Информационные технологии» и ООО «Инвитро», опосредовано и выражено распространение рассматриваемой рекламы для её дальнейшего доведения до сведения абонента, выступило рекламораспространителем.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В этой связи выраженная в письме ООО «ИнфоБип» <...> позиция о признании его ненадлежащим лицом по делу № 013/04/14.3-591/2019 не находит своего подтверждения и не может быть принята во внимание, поскольку противоречит фактически установленным обстоятельствам.

Вопреки законодательно установленным требованиям, ООО «ИнфоБип», обязавшееся в рамках заключенного с оператором связи ПАО «МТС» агентского договора <...> получать от заказчиков рассылки документальное подтверждение согласия пользователей на получение рекламных сообщений, отправляемых по сетям электросвязи, а также проверять их на соответствие условиям такого договора и исключать те рассылки, которые не соответствуют требованиям договора, осуществило распространение рассматриваемой sms-рекламы на абонентский номер <...>, выделенный в пользование абоненту - гр. П. (г.Москва), который не выражал своего предварительного согласия на получение такой



рекламы.

Отсутствие предварительного согласия гр.П. на получение sms-рекламы подтверждает ООО «ИнфоБип» в своих пояснениях <...>, в которых ссылается на случайность включения абонентского номера <...> в рассылку, и при этом уведомляет об исключении такого номера из списка рассылки.

ООО «ИнфоБип» в пояснениях <...> также сообщает о прекращении рассылки сообщений абоненту П. <...> с 23 сентября 2019г.

Следовательно, распространенная 05.09.2019 в 10:49 по сети подвижной радиотелефонной связи МТС от имени invitro sms-реклама «Скидка 30% на первичный прием врача-гинеколога и УЗИ органов малого таза при предъявлении смс, всего за 2 380 руб. до 15.10.19 по адресу ул. Профсоюзная, д. 43, корп. 2, 84953630363 [www.invitro.ru/r4](http://www.invitro.ru/r4)» доставлена на абонентский номер <...> (оператор связи МТС) гр. П. (г.Москва) без его предварительного согласия на получение такой рекламы, что нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» и поэтому является ненадлежащей рекламой.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

В данном случае установлено, что рекламодателем рассматриваемой ненадлежащей рекламы является ООО «ИнфоБип» <...>, которое в силу сложившихся договорных обязательств было осведомлено о цели использования заказчиками рассылки его агентских услуг по передаче пользователям sms-сообщений информационного и рекламного характера, имело и правовую, и реальную возможность выполнить обязанность как по соблюдению требований законодательства о рекламе, однако не проявило разумной заботливости и осмотрительности для выполнения обязанностей соблюдать установленные законодательством о рекламе требования, следствием чего стало распространение ненадлежащей рекламы, за что предусмотрена административная ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - 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.

Исследовав и оценив обстоятельства настоящего дела в их совокупности, уполномоченное должностное лицо территориального антимонопольного органа пришло к следующим выводам.

В рассматриваемом случае объектом правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения заключается в нарушении части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», выраженном в распространении на абонентский номер <...> (оператор связи МТС) гр. П. (г.Москва) без его предварительного согласия от имени *in vitro* рассматриваемой sms-рекламы.

Субъектом правонарушения в данном случае является юридическое лицо – рекламодатель ООО «ИнфоБип» <...>.

Частью 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Частью 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях определено, что юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Юридическое лицо - ООО «ИнфоБип», выступая в качестве рекламодателя, при реализации своей воли по распространению рассматриваемой рекламы обязано было руководствоваться требованиями части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», и при этом имело возможность организовать работу с заказчиками рассылки в соответствии с договорными обязательствами перед ПАО «МТС» и получить от них документальное подтверждение/письменные гарантии о наличии согласия абонента номера <...> на получение sms-рекламы от имени *in vitro* либо, при отсутствии такового, не использовать абонентский номер <...> для несанкционированной рекламной sms-рассылки. Однако ООО «ИнфоБип» нарушило договорные обязательства перед оператором связи – ПАО «МТС» и при этом не проявило необходимой заботливости и осмотрительности для выполнения возлагаемых на него Законом обязанностей, и ООО «ИнфоБип» не были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению установленных Законом требований, тем самым ООО «ИнфоБип» пренебрежительно отнеслось к исполнению своих обязанностей соблюдать

требования законодательства о рекламе, вследствие чего распространило в сеть подвижной радиотелефонной связи МТС ненадлежащую sms-рекламу от имени invitro без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы, чем нарушило информационное право потребителей рекламы, и такими незаконными действиями посягнуло на установленный, регламентированный государством, порядок распространения рекламы, создав тем самым существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

При таких обстоятельствах, принимая во внимание существенность угрозы охраняемым общественным отношениям и учитывая отсутствие исключительности рассматриваемого случая, оснований для признания малозначительным совершённого правонарушения не усматривается.

Таким образом, по вине рекламораспространителя – ООО «ИнфоБип» <...> в сеть подвижной радиотелефонной связи МТС распространена ненадлежащая sms-реклама «Скидка 30% на первичный прием врача-гинеколога и УЗИ органов малого таза при предъявлении смс, всего за 2 380 руб. до 15.10.19 по адресу ул. Профсоюзная, д. 43, корп. 2, 84953630363 [www.invitro.ru/r4](http://www.invitro.ru/r4)», доставленная 05.09.2019 в 10:49 от имени invitro через SMS-центр оператора связи ПАО «МТС» <...> на абонентский номер <...> (оператор связи МТС) гр. П., проживающего в г.Москве, которой нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», за что предусмотрена административная ответственность по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Местом и временем совершения рассматриваемого правонарушения является место и время получения рассматриваемой sms-рекламы конкретным абонентом - гр. П., которому выделен в пользование абонентский номер <...> (оператор связи МТС), а именно: г.Москва, 05 сентября 2019 года в 10:49.

В силу части 2 статьи 29.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении рассматривается по месту нахождения органа, проводившего административное расследование.

ООО «ИнфоБип» <...> по состоянию на 09 декабря 2019 года не значится в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства (находится в открытом доступе на сайте Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru/search.html>, распечатка принт-скрина имеется в материалах дела). Доказательств обратного в материалы дела не представлено.

Соответственно, к ООО «ИнфоБип» не применимы положения части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, следует признать объяснение ООО «ИнфоБип», изложенное в пояснениях <...>, о прекращении рассылки сообщений абоненту П. <...> с 23 сентября 2019г.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Рассмотренные обстоятельства указывают на виновность ООО «ИнфоБип» в совершении действия, содержащего состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3

Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, - распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение такой рекламы, чем нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

При установленных обстоятельствах имеются все основания применить к ООО «ИнфоБип» <...> минимальную санкцию, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно, административный штраф в размере сто тысяч рублей (минимальное значение штрафной санкции), что будет отвечать принципам соразмерности и справедливости наказания, соответствующим характеру совершённого административного правонарушения, и при этом позволит достичь предупредительные цели, установленные частью 1 статьи 3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а также обеспечить соответствующую защиту охраняемым Законом государственным и общественным интересам.

Руководствуясь частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а также частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать **юридическое лицо – Общество с ограниченной ответственностью «ИнфоБип»** <...> нарушившим часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку им не соблюдены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Применить к **юридическому лицу – Обществу с ограниченной ответственностью «ИнфоБип»** <...> меры административной ответственности по санкции части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в виде административного штрафа в размере **сто тысяч (100000) рублей**.

Сумму штрафа необходимо перечислить на счет казначейства:

Получатель: ИНН 1326136739; КПП 132601001 УФК по Республике Мордовия (Мордовское УФАС России, л/с 04091091570); УИН 16100500000000350976; код администратора доходов КБК 161 1 16 26000 01 6000 140 ОКТМО 89701000; Банк получателя: Отделение - НБ Республика Мордовия г.Саранск; БИК 048952001; Расчетный счет 40101810022020017002; Назначение платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе по постановлению Мордовского УФАС России от 09.12.2019 № 729.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП) штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП 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 настоящей должностное лицо, вынесшее постановление, направляет в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством, а также составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

**Временно исполняющий обязанности**

**руководителя Управления**

<...>