

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

## о вынесении предупреждения

город Омск Дело №

04 декабря 2018 года 06-07/96-2018/14.3

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 22 ноября 2018 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее также – КоАП РФ) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Мобиконт» (далее – ООО «Мобиконт», Общество), ИНН 7705986106, ОГРН 1127746375888; местонахождение: 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, этаж 5, комната 2151,

в отсутствие законного представителя ООО «Мобиконт», извещенного надлежащим образом,

### УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 30 октября 2018 года по делу № 06-06/63-2018 действия ООО «Мобиконт», выразившиеся в направлении 28.06.2018 в 20:06 часов, 19.07.2018 в 20:07 часов в адрес гражданки <...> рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента на получение рекламы, были признаны нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела № 06-06/63-2018 уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Настоящее дело об административном правонарушении было возбуждено протоколом от 22 ноября 2018 года № 06-07/96-2018/14.3.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении, установлено следующее.

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданки <...>, в котором указано, что 28.06.2018 в 20:06 часов, 19.07.2018 в 20:07 часов на ее абонентский номер <...> поступило смс-сообщение рекламного характера: «Вам предварительно одобрен займ до 30000 руб. в «Быстроденьги». Приходите в офис с паспортом. Узнайте адрес по т. 88002220520» от отправителя Bistrodengi.

По утверждению заявителя, данное смс-сообщение было направлено без его

предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

По информации оператора связи ПАО «МТС», указанное смс-сообщение было отправлено заказчиком рассылки ООО «Мобиконт» на основании договора № mts/mb/1 от 12.12.2017, заключенного между ПАО «МТС» и ООО «Мобиконт».

Как следует из ответа ООО «Мобиконт» на запрос Омского УФАС России, «телефонный номер <...> ошибочно попал в список абонентов, которым предназначалась смс-рассылка, путем неправильного набора цифр. В связи с полученным запросом, данный номер был удален из списка абонентов».

Действия ООО «Мобиконт», выразившиеся в направлении в адрес <...> смс-сообщения без ее предварительного согласия на получение рекламы, нарушили требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламораспространитель.

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «Мобиконт» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, ООО «Мобиконт», имея возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, -

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.

Местом совершения административного правонарушения является место получения

смс-сообщения: Российская Федерация, Омская область, г. Омск.

Временем совершения административных правонарушений является дата направления смс-сообщения на номер заявителя, а именно: 28.06.2018 в 20:06 часов, 19.07.2018 в 20:07 часов.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-07/96-2018/14.3 был составлен 22.11.2018 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие законного представителя ООО «Мобиконт», извещенного надлежащим образом.

Копии протокола об административном правонарушении и определения о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-07/96-2018/14.3 были направлены в адрес ООО «Мобиконт» по его юридическому адресу (115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, этаж 5, комната 21Б1) заказным письмом от 22.11.2018 исх. № 06-10273, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» ([www.pochta.ru](http://www.pochta.ru)), указанное письмо Омского УФАС России с почтовым идентификатором 64401029684277 получено адресатом 30.11.2018, 08:08. Таким образом, ООО «Мобиконт» надлежащим образом было уведомлено о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-07/96-2018/14.3.

В и н а О О О «Мобиконт» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 06-07/96-2018/14.3.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-07/96-2018/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ООО «Мобиконт» установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие Общество действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 06-07/96-2018/14.3, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «Мобиконт» (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения Обществом административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Мобиконт» (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> от 23.11.2018 № ЮЭ9965-18-4705313 ООО «Мобиконт» является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 01.08.2016).

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон «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 настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним

предприятиям.

Часть 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» предусматривает, что к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным [частью 1.1](#) настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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](#) настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

Согласно частям 1, 2, 3 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Оценив характер и обстоятельства совершенного ООО «Мобиконт» административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПО С Т А Н О В И Л А:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Мобиконт» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к Обществу меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде предупреждения за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.