ПОСТАНОВЛЕНИЕ №054/04/14.3-1551/2019

о назначении административного наказания

«03» сентября 2019г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев Протокол №054/04/14.3-1551/2019 от 20.08.2019г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Цыплакова Василия Геннадьевича (<…>, ИНН 540323614896, адрес регистрации лица: <…>), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в присутствии представителя ИП Цыплакова В. Г. по Доверенности от 02.09.2019г. <…>,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх.№ 4740 от 21.05.2019г.) по факту распространения 17.05.2019г. в 14:37ч. информации, на абонентский номер <...> <....>, посредством направления смс-сообщения следующего содержания: «СКИДКА -30% на чехлы для телефонов до 26.05 покажи СМС на кассе», от отправителя «ALLO_MAMA», с признаками нарушения Закона «О рекламе».

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «О рекламе», реклама - 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.

Распространенная информация является рекламой, так как привлекает внимание неопределенного круга лиц к объекту рекламирования и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (Акции: -30% на чехлы для телефона до 26.05.2019г., проводимой магазином «Алло, мама»), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с 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.

Как сообщается заявителем, им согласия, предусмотренного требованиями ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе», не давалось, следовательно, данное обстоятельство указывает на наличие нарушения ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»). Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, оператором связи абонента-заявителя является ПАО «МТС».

ПАО «МТС» сообщило (вх№ 5412 от 05.06.19г.), что рассылка рассматриваемого смс-сообщения абоненту: <....> от отправителя «ALLO_MAMA» осуществлялась в соответствии с заключенным между ПАО «МТС» и ИП Цыплаковым В.Г. Договором об оказании услуг связи № 154325106241 от 15.05.2019 г. в рамках подключенной абонентом услуги «МТС-Коммуникатор».

Как было сообщено ИП Цыплаковым В.Г. (вх№4408э от 18.06.19г.) ИП Цыплакову В. Г. принадлежит несколько магазинов «Алло, мама», которые осуществляют свою деятельность по продаже аксессуаров для сотовых телефонов. Абонентский номер с буквенным идентификатором «ALLO_MAMA», с которого было отправлено рассматриваемое смс-сообщение рекламного содержания, используется сотрудниками магазина «Алло, мама» в связи с выполнением ими своих трудовых обязанностей и предназначен для ответов на запросы клиентов, а также для информирования клиентов в случаях, когда клиенты предоставили согласие на такое информирование При направлении информационных сообщений сотрудники магазина «Алло, мама» используют телефонные номера абонентов, которые внесены в базу клиентов магазина, выразивших свое согласие на получение информации от магазина «Алло, мама».

Указанный номер телефона абонента-заявителя отсутствует в базе клиентов магазина «Алло, мама». По результатам проведения ИП Цыплаковым В. Г. внутренней проверки было выявлено, что сотрудник магазина «Алло, мама» ошибся в номере при заполнении карточки клиента. Ошибку устранили. Распространение рекламы на абонентский номер <....> было немедленно прекращено.

Таким образом, рекламораспространителем рекламы, не имеющим надлежащим образом полученного согласия абонента: <....> на рассылку рекламных смс-сообщений от отправителя с буквенным идентификатором «ALLO_MAMA», является ИП Цыплаков В. Г. (ИНН 540323614896, ГРН 306540307400016, дата внесения в ЕГРИП 15.03.2006г.).

Комиссией Новосибирского УФАС России по делу №054/05/18-1212/2019 от «29» июля 2019г. реклама, распространенная 17.05.2019г. в 14:37ч. на абонентский номер <...> <....>, посредством направления смс-сообщения следующего содержания: «СКИДКА -30% на чехлы для телефонов до 26.05 покажи СМС на кассе», от отправителя «ALLO_MAMA», признана ненадлежащей,

а индивидуальный предприниматель Цыплаков В. Г. (ИНН 540323614896, адрес регистрации лица: <…>) нарушившим требования ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе», согласно 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 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 ч.4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 17.05.2019г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В соответствии ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ 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.

Примечанием к ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях закреплено, что лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, действия индивидуального предпринимателя Цыплакова Василия Геннадьевича (ИНН 540323614896) образуют состав правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

На рассмотрении административного дела 03.09.19г. представителем заявлено ходатайство о заме административного штрафа предупреждением, в соответствии со ст. 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно п.2. ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

На основании п.1 ст.4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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 сведениям, размещенным в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, ИП Цыплаков В.Г. является субъектом малого предпринимательства. Дата включения в реестр 01.08.2016г.

Срок давности привлечения ИП Цыплакова В.Г. к административной ответственности, установленный ст.4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Учитывая характер правонарушения, материальное положение лица, отсутствие смягчающих и отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.2, ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст. 3.4, ст. 4.1.1, ст.14.3, ст.23.48 Кодека РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1.Признать индивидуального предпринимателя Цыплакова Василия Геннадьевича (<…>, ИНН 540323614896, <…>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к индивидуальному предпринимателю Цыплакову Василию Геннадьевичу меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст. 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, резолютивная часть Постановления объявлена немедленно.