

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-20/18Р

о назначении административного наказания

«11» апреля 2018г.

г.

Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев Протокол № 06-20/18Р от 28 марта 2018 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении акционерного общества «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА» (ИНН 7709979815, ОГРН 5167746316634, адрес регистрации: г. Москва, переулок Колпачный, д. 6, стр.5, пом 2, ком 4, адрес регистрации в качестве юридического лица: 11.11.2016г.), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствие: представителя АО «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

«28» февраля 2018 г., на основании п.1 ч.1 ст. 28.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, должностным лицом Новосибирского УФАС России выявлены обстоятельства, указывающие на наличие события административного правонарушения, в действиях акционерного общества «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА», ответственность за которое предусмотрена ч. 1. ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Новосибирским УФАС России возбуждено дело № 06-20/18 в отношении АО «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА» по факту совершения административного правонарушения, установленного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и проведено административное расследование.

Основанием для возбуждения административного расследования послужили следующие обстоятельства.

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. 1912э от 20.04.17г.) по факту рассылки на абонентский номер заявителя:.... смс-сообщения следующего содержания: «Ведение бухгалтерии по низкой цене! 84957348288 <http://m-adv.ru/npYp5G>», через смс-центр: от отправителя: с буквенным идентификатором «Finabi», 19.04.2017г. в 12:15, с признаками нарушения Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п.1 ст.3 ФЗ «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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно п.3 ст.3 ФЗ «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемая информация обладает всеми указанными выше признаками, она является рекламной.

Как следует из ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» для целей данного Федерального закона используются следующие основные понятия:

- абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;
- электросвязь - любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Соответственно, термин «реклама», примененный в пункте 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», предполагает значение, отличающееся от общего определения, данного в статье 3 этого же Закона, а именно в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц. Информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного (посредством абонентского номера или уникального кода идентификации) абонента, который ее получает.

Федеральной антимонопольной службой в письме от 05.04.2007 N АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Поскольку рассматриваемое SMS-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с ФЗ «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст. 18 ФЗ «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 указывает заявитель, согласие на получение им рассматриваемой рекламы не давалось.

Согласно сведениям, имеющихся в распоряжении Новосибирского УФАС России, заявитель-владелец номера ..., является абонентом оператора связи ПАО «МегаФон» на основании заключенного между сторонами Договора №MR-43392359 от 12.12.2013г. на предоставление услуг связи. Вместе с тем, ПАО «МегаФон» представило в адрес антимонопольного органа детализацию услуг связи абонентского номера, подтверждающую получение на номер заявителя смс-сообщения 19.04.2017г. в 12:15 смс - сообщения от отправителя: с буквенным идентификатором «Finabi».

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 «МегаФон».

ПАО «МегаФон» сообщило (вх.№ 2410э от 18.05.17г., вх№4755 от 22.05.2017г.), что Короткий номер «Finabi» отправителя рассматриваемого смс –сообщения, выделен юридическому лицу - АО «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА» (ИНН 7709979815, ОГРН 5167746316634, адрес регистрации: г. Москва, переулок Колпачный, д. 6, стр. 5) на основании Договора на оказание услуг связи № CSN-54101309 от 22.11.2016 г. и на основании Заявления на подключение услуги «Мобильное информирование».

В рамках Договора об оказании услуг связи, АО «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА» (на абонентский номер <...>) подключена услуга «Мобильное информирование».

В силу п.2.4 Договора, Оператор размещает информационный материал посредством смс-сообщений, сформированные и отправленные Корпоративным клиентом от оборудования Корпоративного клиента до оборудования Оператора, отвечающего за обработку смс-сообщений.

На основании п.5.4 Договора, предоставляемые Корпоративным клиентом Оператору информационные материалы должны соответствовать требованиям Закона «О рекламе». Клиент обязан обеспечить точность, полноту и достоверность информации.

В соответствии с п. 5.11 Условий оказания услуг связи «Мобильное информирование» (далее – Условия), АО «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА» (Корпоративный клиент) до размещения рекламно-информационных материалов среди Конечных получателей из перечня абонентских номеров Корпоративного

клиента обязано получить согласие Конечного получателя на получение рекламно-информационных материалов посредством SMS-сообщений от Корпоративного клиента.

В случае неподтверждения либо отзыва согласия Конечного получателя на получение рекламно-информационных материалов посредством SMS-сообщений (рассылки) от Корпоративного клиента, Корпоративный клиент обязуется прекратить направление рекламно-информационных материалов посредством SMS-сообщений такому Конечному получателю, в том числе при поступлении сведений об отсутствии либо отзыве согласия Корпоративному клиенту от Оператора (п. 5.14, п. 5.12 Условий).

Таким образом, в соответствии с материалами дела, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является АО «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА».

Комиссией Новосибирского УФАС России по делу № 51/17 от 13.11.17г. реклама, распространенная посредством рассылки смс-сообщения на абонентский номер заявителя.... следующего содержания: «Ведение бухгалтерии по низкой цене! <http://m-adv.ru/npYp5G>», через смс-центр: ... от отправителя: с буквенным идентификатором «Finabi», 19.04.2017г. в 12:15, признана ненадлежащей,

а акционерное общество «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА» (ИНН 7709979815, ОГРН 5167746316634, адрес регистрации: г. Москва, переулок Колпачный, д. 6, стр.5, пом 2, ком 4) 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.

Согласно ч.4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламоделателем, 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.

Дата совершения административного правонарушения – 19 апреля 2017г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

С целью установления административного правонарушения в действиях лица, Новосибирским УФАС России Определением о возбуждении дела у АО

«ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА» были запрошены документальные подтверждения распространения посредством рассылки Обществом смс-сообщения на абонентский номер <...> ...следующего содержания: «Ведение бухгалтерии по низкой цене! <http://m-adv.ru/npYp5G>», через смс-центр:от отправителя: с буквенным идентификатором «Finabi», 19.04.2017г. в 12:15.

Документы, запрошенные у АО «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА», по адресу регистрации юридического лица, в материалы дела не представлены. Сведения о надлежащем уведомлении лица отсутствуют в материалах дела.

Следовательно, сведений, опровергающих наличие административного правонарушения в действиях АО «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА», Обществом не представлены.

Обязанность своевременно получать почтовую корреспонденцию, лежит исключительно на адресате.

В соответствии с ч. 3 ст. 54 ГК РФ юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

По результатам проведения административного расследования, Новосибирским УФАС России установлено, что в действиях акционерного общества «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА» (ИНН 7709979815, ОГРН 5167746316634, адрес регистрации: г. Москва, переулок Колпачный, д. 6, стр.5, пом 2, ком 4) содержится правонарушение, предусмотренное ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Материалами дела установлено, что у АО «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА» имелась возможность не совершать рассматриваемое правонарушение, также Обществом не были приняты все необходимые меры для соблюдения законодательства о рекламе.

Срок давности привлечения АО «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА» к административной ответственности, установленный ст.4.5 КоАП РФ на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Согласно ч.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 ч.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.

Новосибирским УФАС России установлено, что АО «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА» состоит в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, а также правонарушение, предусмотренное ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях Обществом совершено впервые, кроме того, в действиях лица отсутствует совершение причинения вреда и имущественного ущерба, в связи с чем, имеются основания для замены административного штрафа предупреждением.

Учитывая характер правонарушения, при наличии смягчающих обстоятельства, в отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст. 3.4., ст. 4.1.1, ст.14.3, ст.23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать акционерное общество «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА» (ИНН 7709979815, ОГРН 5167746316634, адрес регистрации: г. Москва, переулок Колпачный, д. 6, стр.5, пом 2, ком 4, дата регистрации в качестве юридического лица: 11.11.2016г.), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к акционерному обществу «ТЕХНОЛОГИИ ДЛЯ БИЗНЕСА» (ИНН 7709979815, ОГРН 5167746316634, адрес регистрации: г. Москва, переулок Колпачный, д. 6, стр.5, пом 2, ком 4, адрес регистрации в качестве юридического лица: 11.11.2016г.) 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.