

11 сентября 2018 года

г. Тула, ул. Жаворонкова, д. 2

14 часов 30 минут

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП 02-11/115-2018, возбужденного в отношении должностного лица – менеджера по маркетингу и рекламе аппарата управления ООО «Тула-ДМ» в связи с отсутствием последней, уведомленной надлежащим образом (ходатайство),

УСТАНОВИЛ:

14.03.2018г. в Тульское УФАС России поступило на рассмотрение заявление гр. <...> (вх. 1105) по вопросу незаконной смс-рассылки 09.02.2018г. в 13 час. 10 мин интернет ресурса TULA-DM на мобильный номер <...>, принадлежащий заявителю, рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Распродажа склада! Тол до 28 февраля специальные условия на авто в наличии: Ravon, Niva, Renault, Hyundai и др. Рязанская, д. 38, тел. 52-61-74».

В силу пункта 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» указанное сообщение признается рекламой, поскольку информация, распространяемая в нем, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

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 распространеной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.2007 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Из заявления гр. <С> следует, что он не давал своего согласия на получение указанной смс-рассылки.

В ходе рассмотрения заявления гр. <С>, административного расследования по делу АП 02-11/36-2018, возбужденного по заявлению последнего в отношении ООО «СМ-Центр», установлено, что рекламную смс-рассылку осуществляло ООО «Тула-ДМ» (ИНН 7107509259, ОГРН 1087154023604; 300012, г. Тула, ул. Рязанская, д. 38).

Согласие гр. <С>, представленное ООО «Дэни ком» от 10.05.2018г. (вх. 1968), ООО «СМС-центр» от 02.07.2018г. (вх. 2974), не является достаточным для идентификации и подтверждения волеизъявления данного гражданина на получение рекламы от ООО «Тула-ДМ», поскольку в нем (согласии) отсутствует дата, когда <С> было предоставлено, а подпись лица не соответствует подписи гр. <С>.

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что реклама, соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, являющаяся ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель, в данном случае – ООО «Тула-ДМ».

Согласно письменным пояснениям ООО «Тула-ДМ» от 06.09.2018г. (вх. № 45) ответственность за смс-рассылку указанной рекламы несет должностное лицо – менеджер по маркетингу и рекламе аппарата управления ООО «Тула-ДМ» <П>. Данную должность <П> занимает на основании приказа (распоряжения) о приеме на работу от 09.02.2017г., подписанного директором департамента корпоративного управления и персонала ООО «Группа компаний Автошина».

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлено, что нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц – четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

С учетом вышеуказанного должностное лицо – менеджер по маркетингу и рекламе аппарата управления ООО «Тула-ДМ» <П> подлежит привлечению к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение ООО «Тула-ДМ» части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность на должностное лицо – менеджера по маркетингу и рекламе аппарата управления ООО «Тула-ДМ» <П> в соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях;
- временем совершения административного правонарушения является период с 9 февраля 2018 года (момент обнаружения правонарушения) по 7 сентября 2018 года (момент прекращения правонарушения);
- местом совершения административного правонарушения является Тульская область.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом – менеджером по маркетингу и рекламе аппарата управления ООО «Тула-ДМ» подтверждается протоколом по делу № АП 02-11/115-2018 об административном правонарушении от 11 сентября 2018 года, а также материалами рекламного дела № 02-03/64-2018.

Срок давности привлечения должностного лица – менеджера по маркетингу и рекламе аппарата управления ООО «Тула-ДМ» <П> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях за нарушение рекламного законодательства на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитываю характер совершенного административного правонарушения, лично правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела, в действиях должностного лица – менеджера по маркетингу и рекламе аппарата управления ООО «Тула-ДМ» <П> выявлено смягчающее обстоятельство – добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему Тульским УФАС России (пункт 7 части 1 статьи 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях).

В соответствии с частью 1 статьи 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 работники за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля: в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса 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 частями 3 и 4 настоящей статьи.

Согласно сведениям из реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы России, ООО «Тула-ДМ» является субъектом малого (среднего) предпринимательства – малым предприятием.

Частью 1 статьи 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлено, что 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 за

отсутствии имущественного ущерба.

Руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, частью 1 статьи 1 статьи 23.48, 29.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – менеджера по маркетингу и рекламе аппарата управления ООО «Тула-ДМ» <П> **виновной** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, и **назначить** ей наказание в виде **предупреждения**.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, а также частью 1 статьи 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу по истечении срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Дата получения (выдачи) постановления о назначении наказания 11 сентября 2018 года

Дата вступления постановления в законную силу – 22 сентября 2018 года