

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № А16/05-05

о прекращении производства по делу
об административном правонарушении

24.03.2016г.

г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области «...», рассмотрев материалы дела №А16/05, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя – «...» (адрес места нахождения: «...»), по признакам административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее - Комиссия) от 14.08.2015 № Р15/52-04 признана ненадлежащей реклама, поступившая на абонентский номер «...» зарегистрированный за гражданином, 24.03.2015г. в 11.31, следующего содержания: «Нужны деньги? Звоните сейчас 88005552884 ООО «Домашние деньги», поступившей в виде SMS-сообщения от абонента +79022284361 через SMS-центр: +79023708299.

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

Согласно статье 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), **рекламой** является 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; **объект рекламирования** - 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; **ненадлежащая реклама** - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама. Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя. В

рассматриваемом sms-сообщении, объектом продвижения на рынке выступает – компания ООО «Домашние Деньги», в свою очередь информация следующего содержания: «Нужны деньги? Звоните сейчас 88005552884 ООО «Домашние деньги» Направлена на привлечение внимания к вышеуказанному объекту рекламирования.

Следовательно, sms-сообщение, поступившее абоненту «...» 24.03.2015г. в 11.31 следующего содержания: «Нужны деньги? Звоните сейчас 88005552884 ООО «Домашние деньги», поступившей в виде SMS-сообщения от абонента +79022284361 через SMS-центр: +79023708299, является рекламой с четко определяемым объектом рекламирования, а, следовательно, на неё распространяются требования Закона о рекламе.

Согласно статье 1 Закона о рекламе, целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Таким образом, нормы части 1 статьи 18 Закона о рекламе направлены на обеспечение соблюдения, в первую очередь, прав граждан, гарантированных Конституцией РФ, а именно на неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны, защиту своей чести и доброго имени (ст. 23 Конституции).

В соответствии с частью 1 статьи 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 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 незамедлительно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно представленному договору об оказании услуг подвижной связи № 5030592 от 23.03.2009 гражданин «...» является абонентом ЗАО «РТ-Мобайл».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации Федерального агентства связи номер <...> SMS-центра зарегистрирован за ЗАО «Ярославль-GSM».

Согласно данным, представленным ЗАО «Ярославль-GSM, нежелательное SMS-сообщение отправлено гр. «...» Индивидуальным предпринимателем «...» (Заказчик), (далее – «...»), которая на основании Договора об оказании услуг № б/н 4 – 1 – 2013 от 17.12.2012 г. (далее - Договор), является абонентом ЗАО «Ярославль-GSM» (Исполнитель).

Таким образом, отправителем SMS-сообщения рекламного характера следующего содержания: Нужны деньги? Звоните сейчас 88005552884 ООО «Домашние

деньги», является «...», которая, при оказании услуг по рассылке SMS-сообщений пользователям, обязана иметь согласие пользователей на получении SMS-рассылки, оформленное документально, т.е. письменное согласие.

При заключении Договора б/н 4 – 1 – 2013 ИП «...» **приняла на себя обязательство иметь согласие пользователей на получении SMS-рассылки оформленное документально, т.е. письменное согласие.**

Таким образом, ИП «...» обязана иметь соответствующее согласие пользователя как в силу закона (ч. 1 статьи 18 Закона о рекламе), так и исходя из принятых при заключении договора б/п 4 – 1 – 2013 обязательствах перед ЗАО «Ярославль-GSM». Однако, доказательств получения предварительного согласия абонента «...» на получение sms-сообщения, содержащего рекламу, в материалы дела от ИП «...» не представлено.

ИП «...» **является рекламодателем** в силу того, что передала sms-сообщение рекламного характера абоненту «...».

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, **рекламодатель** – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. При этом основным признаком является именно – распространение рекламы любым способом.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ – 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 до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, рекламодатель, неся ответственность за содержание рекламы, рекламодатель за размещение рекламы с соблюдением определенных требований, должны обеспечить их соблюдение.

Субъектом административного правонарушения по делу №А16/05 выступает ИП «...»

Вместе с тем, в ходе рассмотрения дела, доказательств вины ИП «...» получено не было, на момент рассмотрения настоящего дела у антимонопольного органа отсутствуют сведения о надлежащем уведомлении лица о времени и месте рассмотрения административного дела.

В соответствии со ст. 24.5 КоАП РФ отсутствие состава административного правонарушения исключает дальнейшее производство по делу и влечет прекращение по делу по данному основанию.

В этой связи, Тюменское УФАС России считает необходимым прекратить производство по делу №А16/05 в связи с отсутствием в действиях ИП «...» состава административного правонарушения, предусмотренного ч.1 статьи 14.3 КоАП РФ,

Таким образом, в соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ начатое производство подлежит прекращению.

Руководствуясь ст. 24.5, 23.48, 28.9, 29.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу №А16/05 в отношении ИП «...» прекратить в связи с отсутствием в действиях ИП «...» состава административного правонарушения.

Заместитель

руководителя управления