Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП 02-11/145-2018, возбужденного в отношении юридического лица ООО «Северо-западная компания «Инфосвязь» (ИНН 7811404769, ОГРН 1089847160, 192012, г. Санкт-Петербург, пр-т Обуховской обороны, д. 271, литер А, офис 1001, в отсутствие законного представителя Общества, уведомленного надлежащим образом (почтовый идентификатор 30000027005904),

УСТАНОВИЛ:

21.08.2018г. в 15:02 на телефонный номер <...> //099, принадлежащий гр. <Д>, с номером АМВАЙ поступило рекламное SMS-сообщение следующего содержания: «Суперпредложение для сезона заготовок! Смотри: <https://goo.gl/ixKL6C>».

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», является рекламой.

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 распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы, если адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.2012г. «О некоторых вопросах практики применения Арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за данное нарушение несет рекламодатель.

Проведенной Управлением проверкой установлено, что указанное рекламное SMS-сообщение было направлено ООО «Северо-западная компания «Инфосвязь» на основании договора оказания услуг № 6924/17- ЛК8 от 01.02.2017г. (далее – Договор), заключенного с ООО «Амвей». В соответствии с пунктом 3.2.3 Договора ООО «Амвей» в обязательном порядке должно получить от абонента, на телефонный номер которого планируется отправка SMS/E-mail сообщений, согласие на получение таких SMS/E-mail сообщений.

При регистрации на Официальном сайте ООО «Амвей» (https://www.amway.ru/customer-registration?flow.flow=reg_customer_registration) регистрирующиеся л

подтверждает, что принимает Положение об обработке персональных данных в ООО «Амвей» (далее – Положение). Согласно подпункту «и» пункта 4.1 Положения обработка персональных данных осуществляется с целью информирования о текущих планируемых акциях, скидках, мероприятиях, а также иных событиях. В пункте Положения указано, что передавая персональные данные в ООО «Амвей» (в том числе заполняя соответствующие формы на веб-сайте), субъект персональных данных предоставляет согласие на их обработку в течение срока действия регистрации статусе обозначенном в пункте 3 Положения, и 3 (трех) лет после прекращения та регистрации. При этом ООО «Амвей» не представлено доказательств о согласии Долгополова А.А. с Положением, доказательств о получении персональных данных, в том числе телефонного номера +79099594099, а также о получении согласия абонента на распространение SMS-рекламы на его телефонный номер <...>. Следовательно предварительное согласие абонента (+79099594099) на получение SMS-рекламы ООО «Амвей» не получило.

Согласно пунктам 1.2 и 2 договора ООО «Северо-западная компания «Инфосвязь» предоставляет услуги под которыми понимаются действия, направленные на обработку SMS- сообщений (включая формирование исходящих SMS- сообщений, доставку сообщений на мобильный терминал абонента, получение с мобильного терминала абонента), доставку на мобильный терминал абонента e-mail сообщений и отправку HLR-запросов, а также формирование статистики по исходящим e-mail сообщениям, а также HLR-запросам.

В письменных пояснениях от 06.12.2018г. (вх. № 6270) Общество указало что в соответствии с пунктом 6.4 Договора ответственность за содержание SMS/E-mail сообщений присваиваемый адрес отправителя несет ООО «Амвей». В рамках Договора ООО «Северо-западная компания «Инфосвязь» не является рекламодателем, а обеспечивая отправку SMS/E-mail сообщений, а также HLR-запросов сведений и данных противоречащих действующему законодательству Российской Федерации возлагает на ООО «Амвей».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании вышеизложенного установлено, что рекламодателем спорной рекламы является ООО «Северо-западная компания «Инфосвязь».

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

С учетом вышеуказанного юридическое лицо – ООО «Северо-западная компания «Инфосвязь» подлежит привлечению к административной ответственности за нарушение законодательства по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение ООО «Северо-западная компания «Инфосвязь» части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях;
- временем совершения административного правонарушения является 21 августа 2018 года 15:02;

- местом совершения административного правонарушения является Тульская обла

Факт совершения административного правонарушения юридическим лицом – О «Северо-западная компания «Инфосвязь» подтверждается протоколом по делу № АП 11/145-2018 об административном правонарушении от 21 декабря 2018 года, а та материалами настоящего дела.

Срок давности привлечения юридического лица – ООО «Северо-западная компа «Инфосвязь» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи Кодекса РФ об административных правонарушениях за нарушение рекламн законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются харак совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансо положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административн ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела смягчающих или отягчающих обстоятельстви действиях юридического лица – ООО «Северо-западная компания «Инфосвязь» выявлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лиц осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридическ лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершен административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственн контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначе административного наказания в виде предупреждения не предусмотр соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российс Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в ви административного штрафа подлежит замене на предупреждение при нали обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключени случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно сведениям из реестра субъектов малого и среднего предпринимательс размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы России, О «Северо-западная компания «Инфосвязь» является субъектом малого (средне предпринимательства - микропредприятием.

Частью 1 статьи 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлено, предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официалы порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится письменной форме.

Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административн правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причине вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающ среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) наро, Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуа природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба

Руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статье: 23.48, 29.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо – ООО «Северо-западная компания «Инфосв» (ИНН7811404769, ОГРН1089847160633; 192012, г. г. Санкт-Петербург, пр-т Обуховс обороны, д. 271, литер А, офис 1001) **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи Кодекса РФ об административных правонарушениях, и **назначить ему** 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 31 января 2019 года

Дата вступления постановления в законную силу – 11 февраля 2019 года