

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 025/04/14.3-1847/2023 о назначении административного наказания

12 марта 2024 года г. Владивосток

13 часов 15 минут

Я, заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) <...>, рассмотрев 12.03.2024 протокол и материалы дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-1847/2023 в отношении должностного лица – <...> в связи с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившегося в распространении ненадлежащей рекламной информации, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

03.11.2023 по результатам рассмотрения дела № 025/05/18-1162/2023 Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия), признала ненадлежащей рекламу, нарушающей требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении дела № 025/05/18-1162/2023 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

03.07.2023 в Приморское УФАС России поступило заявление <...> (вх. №

6218-ИП/23, № 6219-ИП/23) (далее также – Заявитель) относительно получения им без предварительного согласия рекламной информации путем поступления на его мобильный телефон <...> нежелательного смс-сообщения, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рекламное смс-сообщение поступило 07.06.2023 в 15:06 с телефонного номера с буквенным обозначением «monastirev» следующего содержания: «-20% (ЖВНЛП – 7%) по этой смс в аптеке Партизанский пр-т, д. 2 до 17.06. Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. При этом, реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Из информации, представленной ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (вх. № 82 ДСП от 31.07.2023) следует, что телефонный номер с буквенным обозначением «monastirev», с которого поступило смс-сообщение, было отправлено ООО «Радника» (далее – Общество), в рамках услуги «рекламная кампания» в сервисе «МТС Маркетолог».

ООО «Радника» самостоятельно путем принятия оферты на сайте <http://marketolog.mts.ru> воспользовалось услугой в рамках указанного сервиса.

28.08.2023 в Приморское УФАС России поступили письменные пояснения от ООО «Радника» (вх. № 8270-ЭП/23) из которых следует, что Общество,

воспользовавшись услугой «Рекламная кампания» на основании заключенного договора в форме принятия оферты ПАО «МТС» на оказание соответствующих услуг, размещенной на сайте http://marketolog.mts.ru/cabinet/assets/docs/offer_ad_campaign.pdf, самостоятельно формирует в своем личном кабинете в сети интернет заказ, в котором указывает желаемый объем, срок оказания и иные параметры услуги. Таким образом, текст смс-сообщения для рассылки формируется ООО «Радника», но непосредственную его рассылку абонентам осуществляет ПАО «МТС».

В соответствии с пунктом 1 оферты, при заказе услуги ООО «Радника» формирует критерии, перечень которых устанавливает ПАО «МТС» и на основании которых ПАО «МТС» осуществляет выбор целевой аудитории среди своих абонентов для распространения рекламных материалов в рекламных каналах. Согласно пункту 5.2.4 оферты ПАО «МТС» до начала услуги «Рекламная кампания» обязана получить от получателя смс-рассылки согласие на получение рекламных материалов, на сайте http://marketolog.mts.ru/sms/targeted_sms, также указывается, что ПАО «МТС» отправляет смс-сообщения только тем абонентам, кто дал на это согласие.

31.10.2023 в Приморское УФАС России поступили письменные пояснения от ПАО «МТС» из которых следует, что смс-сообщение в адрес Заявителя было направлено в рамках услуги «Рекламная кампания» в сервисе «МТС Маркетолог». ООО «Радника» воспользовалась вышеуказанной услугой. Согласно п. 5.2.4 оферты до начала оказания услуги ПАО «МТС» обязуется получить от получателя согласие на получение рекламных материалов. В договоре об оказании услуг подвижной связи заключенном между ПАО «МТС» и <...>, абонент выразил отказ на получение рекламы, а также на использование сведений о нем в целях продвижения товаров/работ/услуг согласно п. 7.6 условий МТС. Таким образом, согласие <...> на получение рекламных материалов в ПАО «МТС» отсутствует.

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель. В рассматриваемом случае, рекламодателем является ООО «Радника», рекламопроизводителем и рекламодателем является ПАО «МТС».

27.12.2023 в Приморское УФАС России от представителя по доверенности ПАО «МТС» <...> поступило ходатайство о том, что нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» допущено должностным лицом - директором по рекламным технологиям

«Корпоративного центра Группы МТС, Блока по развитию экосистемы и маркетингу» <...>.

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

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе 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.

Датой совершения административного правонарушения следует считать 07.06.2023 (дата получения рекламы).

Местом совершения правонарушения следует считать г. Владивосток.

В связи с вышеизложенным, 29.12.2023 Приморским УФАС России было направлено определение о возбуждении дела № 025/04/14.3-1847/2023 об административном правонарушении (исх. № 9683/23) в адрес <...>.

29.01.2024 на составление протокола об административном правонарушении <...> не явилась, документов не представлено.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ, частью 5 статьи 25.5 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении (в том числе его защитник/представитель) вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, а также пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении. Согласно части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ, в случае неявки лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, если оно извещено в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие. Копия протокола об

административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Протокол составлен в отсутствие <...>.

Определением исх. от 02.02.2024 № 755/24 дело назначено к рассмотрению (80080193243275).

Определением исх. от 19.02.2024 № 1124/24 рассмотрение дела откладывалось (80099793041013).

12.03.2024 на рассмотрение дела <...> не явилась, документов не представила.

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы, прихожу к заключению, что распространенная информация является рекламой и распространялась/размещалась с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, в действиях <...> как рекламораспространителя, следствием которых явилось распространение рекламы с нарушением требований, установленных ФЗ «О рекламе», усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Ранее <...> не привлекалась Приморским УФАС России к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (в течение года).

Согласно статье 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

При назначении административного наказания лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими обстоятельства, не указанные в КоАП РФ или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Смягчающих и отягчающих обстоятельств не установлено.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, а также отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных статьей 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ

Признать должностное лицо - <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в распространении рекламы с нарушением требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60-ти дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Уникальный идентификатор начисления (УИН)	16100500000001901224
Код бюджетной классификации	16111601141010003140
ОКТМО	05701000
Получатель платежа	УФК по Приморскому краю (Приморское УФАС России)
ИНН	2540017193
КПП	254001001
Расчетный счет	03100643000000012000
Корреспондентский счет	40102810545370000012
БИК	010507002
Банк	ДАЛЬНЕВОСТОЧНОЕ ГУ БАНКА РОССИИ// УФК по Приморскому краю, г. Владивосток

В платежном документе обязательно указывать «УИН», «Код бюджетной классификации» и код «ОКТМО». **В случае необходимости оплаты более одного штрафа, обязательно оплачивать каждый штраф отдельным платежным документом. Штраф, наложенный на физическое лицо, должен быть оплачен именно данным физическим лицом.** При несоблюдении указанных условий не гарантируется квитирование платежа в «Государственной информационной системе государственных и муниципальных платежей» (ГИС ГМП), что повлечет за собой отражение штрафа в системе «ГосУслуги» как неоплаченного, возможные проблемы при прохождении пограничного контроля при выезде за пределы Российской Федерации.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 указанной статьи, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти или территориального органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в надлежащий срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Заместитель руководителя управления - начальник отдела

<...>