

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 5

о назначении административного наказания по делу № 04-5/12

об административном правонарушении

16 марта 2018 г.

г. Хабаровск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 16 марта 2018 года и материалы дела № 04-5/12 об административном правонарушении, в отношении ООО «Телевидение Комсомольска» (ИНН 2703021093, КПП 270301001, государственная регистрация в качестве юридического лица: 13.03.2003г. Инспекция ФНС по Железнодорожному району г. Хабаровска, место нахождения: 681000, г. Комсомольск-на-Амуре, ул. Молодогвардейская, д. 7, помещение 1003) в связи с распространением ненадлежащей рекламы,

в отсутствие представителя ООО «Телевидение Комсомольска», извещенного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

На рассмотрении Хабаровского УФАС России находится заявление гр. (вх. 4/13267э от 06.12.2017г.) о нарушении рекламного законодательства при распространении на номер <...> SMS-сообщения рекламного характера: «СКИДКИ 30-40%! Только с 05 по 10 декабря. Ждем Вас! Золотая камья.» без согласия абонента.

SMS-сообщение поступило 05.12.2017 в 10:56 от отправителя TVKom-info .

Как указано в заявлении, согласия на получение SMS-сообщений рекламного характера заявитель не давал.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации рассылка сообщения производилась с номера SMS-центра +7924 200 06 96, принадлежащего номерной емкости оператора ПАО «Мегафон» (Хабаровский

край).

В соответствии с информацией, представленной ПАО «Мегафон», рассылка сообщения осуществлена ООО «ОСК» в рамках договора № ДМИ-ОСК-01072016 от 01.07.2016г., заключенного между АО «МегаЛабс» (партнер ПАО «Мегафон») и ООО «ОСК»

Из пояснений ООО «ОСК» следует, что рассылка вышеуказанного сообщения осуществлялась по договору с ПАО «ВымпелКом», по которому общество оказывало услуги по предоставлению доступа к программному обеспечению, осуществляющему доставку SMS-сообщений абонента смс-сервера оператора связи.

Согласно информации, представленной ПАО «ВымпелКом» по запросу антимонопольного органа, SMS-сообщение от отправителя TVKom-info» сформировано на основании договора об оказании услуг связи № 554389792 от 27.03.2015г., заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Телевидение Комсомольска».

В соответствии с условиями дополнительного соглашения к указанному выше договору об оказании услуги «Корпоративные SMS-сервисы», Оператор (ПАО «Вымпел Коммуникации») предоставляет Абоненту (ООО Телевидение Комсомольска») услуги доступа к Интерфейсу Оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц.

Согласно материалам из Википедии Интерфейс это общая граница между двумя функциональными объектами, требования к которой определяются стандартом; совокупность средств, методов и правил взаимодействия (управления, контроля и т.д) между элементами системы. В современной IT-сфере интерфейсом называют унифицированные системы связи, обеспечивающие обмен информацией между различными объектами, в том числе для предоставления Абоненту возможности формирования SMS-сообщений для передачи информации Пользователям по их SMS-запросам.

При пользовании услугами Абонент самостоятельно, без участия Оператора, определяет содержание коротких текстовых сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера своих клиентов.

Пункт 3.7 Дополнительного соглашения к договору об оказании услуг связи № 554389792 от 27.03.2015г. устанавливает обязанность Абонента (ООО «Телевидение Комсомольска») по осуществлению рассылки коротких текстовых сообщений только наличии согласия Пользователя (абонент сети сотовой связи Оператора), подтвержденного документально.

Согласно представленных пояснений ООО «Телевидение Комсомольска» при формировании списка телефонных номеров лиц, давших согласие на получение информационно-рекламной SMS- рассылки, оператором допущена ошибка.

Таким образом, распространение данного сообщения рекламного характера без согласия абонента нарушает требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и, в

силу пункта 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Установлено, что рекламораспространителем является ООО «Телевидение Комсомольска» (ИНН 2703021093, 681000, г. Комсомольск-на-Амуре, ул. Молодогвардейская, д.7, помещение 1003).

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1, статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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.

Административное правонарушение, совершенное ООО «Телевидение Комсомольска» не входит в перечень административных правонарушений, указанных в ч. 2 ст.4.1.1 КоАП РФ.

ООО «Телевидение Комсомольска» относится к категории малого предприятия в соответствии со сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства по состоянию на 23 января 2018 г.

Ранее ООО «Телевидение Комсомольска» по статье 14.3 КоАП к ответственности не привлекалось.

Кроме того, в совершенном ООО «Телевидение Комсомольска» правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза причинения вреда жизни и здоровью людей,

объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасно

сти государства, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Учитывая наличие совокупности изложенных выше обстоятельств, руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ООО «Телевидение Комсомольска» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП 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 КоАП 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.

