

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-902/2019

о назначении административного наказания

«28» июня 2019 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 054/04/14.3-902/2019 от «16» мая 2019 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении «...» ООО «Мобиконт» (115280, г.Москва, ул.Ленинская слобода, дом 19, этаж 5, комн. 21Б, ИНН: 7705986106, ОГРН 1127746375888) - «...») по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

В ОТСУТСТВИИ: «...»

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 7454э от 20.11.2018г.) о нарушении Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» при рассылке 16.11.2018г. SMS-сообщения на абонентский номер «...».

от отправителя: BingoBoom,

sms-центр: «...»,

дата и время: 16.11.2018. г., 13:59,

текст: «16.11 в 20:00 Фуршет, FREE BAR! м.Новые Черемушки, ул.Гарibaldi, 23/54».

По результатам рассмотрения заявления, Новосибирским УФАС России возбуждено дело, при рассмотрении которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «О рекламе», реклама - 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.

Объектом рекламирования может быть 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, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения

в оборот.

Поскольку рассматриваемые SMS-сообщения направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования (проводимому мероприятию – фуршет *FREE BAR*), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержат указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Законом «О рекламе» они являются рекламой.

Согласно ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона о рекламе).

Согласно ст.3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Телефонный номер «...»принадлежит Заявителю на основании договора об оказании услуг связи от 28.08.2013г., заключенного с ПАО «МТС».

В соответствии с информацией, представленной ПАО «МТС» (вх. № 27 от 09.01.2019г.), рекламораспространителем рассматриваемого смс-сообщения является ООО «Мобиконт» (115280, г.Москва, ул.Ленинская слобода, дом 19, этаж 5, комн. 21Б, ИНН: 7705986106).

В ответ на Определение о возбуждении дела ООО «Мобиконт» представлен отзыв (вх. № 663э от 06.02.19г., № 1272 от 14.02.19), согласно которому рассматриваемое смс-сообщение направлялось на основании договора № mts/mb/1 от 12.12.2017г., заключенного между ПАО «МТС» и ООО «Мобиконт».

Телефонный номер заявителя «...»ошибочно попал в список абонентов, которым предназначалась смс-рассылка, путем неправильного набора цифр.

В связи с полученным Определением, номер «...»был удален из списка абонентов.

Исходя из изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает выдачу ООО «Мобиконт» предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе не целесообразным.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской

Федерации.

Решением по делу № 07/19 от 01.03.2019г. ООО «Мобиконт» признано нарушившим ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 16.11.2018.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Согласно материалам дела генеральным «...» ООО «Мобиконт» является «...». Следовательно, ответственным за данное правонарушение является именно указанное должностное лицо.

Нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе» «...» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного **ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях**, согласно которой нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

Срок давности привлечения «...» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с п. 1 ст. 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 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 настоящего Кодекса 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно п.2 ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть

заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Мобиконт» является субъектом малого предпринимательства. Дата включения в реестр 01.08.2016г. «...» является должностным лицом ООО «Мобиконт».

Данное правонарушение совершено «...». впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло 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 не причинило имущественного ущерба.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, отсутствие смягчающих, отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.2, 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать «...» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к «...» меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.