

ООО «Лидер Телеком»

адрес: "..."

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А59-14.3/18

г. Кызыл

8 г. ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления объявлена 25 октября 2018 года

Постановление изготовлено в полном объеме 29 октября 2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) "...", руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 30.08.2018 года и иные материалы дела № А59-14.3/18 об административном правонарушении в отношении юридического лица - Общества с ограниченной ответственностью «Лидер Телеком» (далее – ООО «Лидер Телеком») (ИНН 7838055804, ОГРН 1167847264463, юридический адрес "..."), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3, КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А59-14.3/18 рассмотрено в отсутствии надлежащим образом извещенного законного представителя юридического лица – ООО «Лидер Телеком» (почтовое уведомление с идентификатором 80084128526280, отчет о доставке телеграммы от 23.10.2018 года).

Изучив материалы дела № А-14.3/18, прихожу к следующему.

Событие административного правонарушения: нарушение рекламодателем законодательства о рекламе, а именно нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 09.08.2018 года по делу № 04-04-02/14-18.

В адрес Тывинского УФАС России 16.04.2018 года (вх. № 1344) поступило обращение гражданина Х. (далее – гр. Х.) о распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента, направленное с ФАС России.

12.04.2018 года в 11 часов 35 минут гр. Х. на свой абонентский номер <...> - "..."
получил смс-сообщение с рекламой, отправленное с абонентского номера +7 "..."
следующего содержания:

«13.04 Ночь РАСПРОДАЖ! СКИДКИ ДО 50 % Тк ПИТЕР БРОНЬ 8" "...».

По данному факту определением Тывинского УФАС России от 09.06.2018 года в отношении ООО «Лидер Телеком» возбуждено дело № 04-04-02/14-18 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Исследовав материалы дела № 04-04-02/14-18, Комиссией Тывинского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

Согласно статьи 3 Закона 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, п.3 указанной статьи товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Текст указанного смс-сообщения, в силу пунктов 1-3 статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку адресован неопределенному кругу лиц и направлен на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В рассматриваемом деле № 04-04-02/14-18 объектом рекламирования выступают скидки до 50% и распродажа, предлагаемые ТК «Питер».

Согласно части 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 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.

Согласно пунктам 1 и 35 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 года № 126-ФЗ «О связи», абонент – пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь – любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации абонентские номера 8-"..." принадлежит номерной емкости оператора сотовой связи – ПАО «Мобильные ТелеСистемы», 8-"..." принадлежит номерной емкости оператора сотовой связи – ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Согласно информации ПАО «МобильныеТелеСистемы» от 14.05.2018 года (вх. № 1707) абонентский номер <...> -"... "выделен в пользование гр. Х., что подтверждается договором о предоставлении услуг связи.

Факт получения вышеуказанного смс-сообщения гр. Х. установлен, в соответствии с детализацией оказанных услуг по абонентскому номеру 8-"... " за 14.04.2018 года.

Согласно информации ПАО «ВымпелКом» от от 11.05.2018 года (вх. № 1678) абонентский номер <...> -"... " выделен в пользование ООО «Лидер Телеком» (ИНН 7838055804, ОГРН 1167847264463) по договору об оказании услуг связи «Билайн» № "... " от "... " года.

Определениями Тывинского УФАС России от 09.06.2018 года (исх. № 4-696), от 21.06.2018 года (исх. № 4-770) у ООО «Лидер Телеком» были запрошены документы, свидетельствующие получение от гр. Х. предварительного согласия на получение смс-сообщения с указанной рекламой.

Запрашиваемые сведения ООО «Лидер Телеком» в адрес Тывинского УФАС России не представлены, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-04-02/14-18 пришла к выводу об отсутствии у ООО «Лидер Телеком» предварительного согласия заявителя на получение смс-сообщения с рекламой от ООО «Лидер Телеком» на абонентский номер заявителя.

Таким образом, в нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе ООО «Лидер Телеком» 12.04.2018 года в 11 часов 35 минут с абонентского номера +7 "... " осуществило рассылку смс-сообщения с рекламой следующего содержания: «13.04 Ночь РАСПРОДАЖ! СКИДКИ ДО 50 % Тк ПИТЕР БРОНЬ 8"... "» на абонентский номер гр. Х. без предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель» и «рекламопроизводитель». В соответствии с пунктами 5 - 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-04-02/14-18 всесторонне, полно и объективно исследовав, и оценив имеющиеся в деле доказательства, пришла к выводу, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Лидер Телеком».

Решением Тывинского УФАС России от 09.08.2018 года по делу № 04-04-02/14-18 ООО «Лидер Телеком» признано нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.

За нарушение Закона о рекламе рекламораспространитель несет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламораспространителя, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Субъектами данного правонарушения являются юридические и должностные лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Таким образом, юридическое лицо – ООО «Лидер Телеком» совершило административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определяя степень виновности ООО «Лидер Телеком», следует отметить, что ООО «Лидер Телеком» не выполнило установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность ООО «Лидер Телеком» является совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность ООО «Лидер Телеком», предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Вместе с тем, частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, что 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" субъекты малого и среднего предпринимательства – это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными названным Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.rmsp.nalog.ru, ООО «Лидер Телеком» включено в данный реестр под категорией микропредприятие.

Таким образом, с учетом положений статьей 3.4, 4.1.1 КоАП РФ за совершенное ООО «Лидер Телеком» правонарушение административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является город Москва.

Временем совершения административного правонарушения является день выявления нарушения Закона о рекламе - 12 апреля 2018 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4.1, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо – Общество с ограниченной ответственностью «Лидер Телеком» (ИНН 7838055804, ОГРН 1167847264463, юридический адрес "...") виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.

Наложить на юридическое лицо – Общество с ограниченной ответственностью «Лидер Телеком» (ИНН 7838055804, ОГРН 1167847264463, юридический адрес "..."), по факту совершения им административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течении 10 дней 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.

Руководитель управления "..."