

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об административном правонарушении

по делу № 41-АР-2017

15 ноября 2017 г.
Чебоксары

г.

«...», рассмотрев протокол об административном правонарушении от 31.10.2017, составленный «...» и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО "Салон Империя Керамики" (ИНН 2130140002, г.Чебоксары, Московский пр-т, д.40, ТЦ "Меридиан") по признакам совершения административного правонарушения ответственность, за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в связи с нарушением ч.1 ст.18 Закона о рекламе, в присутствии представителя лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении – «...» по доверенности от 10 ноября 2017 года б/н.

УСТАНОВИЛ:

21.06.2017 (вх. 04-21/48) в адрес Чувашского УФАС России поступило заявление «...» (далее – Заявитель) относительно поступления на номер ее сотового телефона рекламного сообщения с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно заявлению на выделенный Заявителю номер мобильного телефона (7 9279910813) 15.05.2017 в 11 час.16 мин. и в 15 час. 21 мин. поступило нежелательное SMS - сообщение с буквенного обозначения imperia_k, содержащее следующий текст: "Весь МАЙ! Для Вас СКИДКА до 20% на сантехнику в салоне ИМПЕРИЯ КЕРАМИКИ".

Под рекламой, определенной частью 1 статьи 3 Закона о рекламе, 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.

Информация, поступившая на номер сотового телефона Заявителя, определяется как реклама, поскольку обладает всеми квалифицирующими признаками рекламы, применительно к [пункту 1 статьи 3](#) Закона о рекламе, и, таким образом, на нее распространяются все ограничения Закона о рекламе.

Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Закона о рекламе. Согласно ч.1 ст.18 Закона о рекламе определено, что распространение рекламы посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи допускаются только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. Поскольку из обращения Заявителя следует, что он не давал какому-либо лицу согласие на рассылку и получение рассматриваемого рекламного сообщения, следовательно, данное обстоятельство указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Решением Чувашского УФАС России от 06.09.2017 по делу № 33-Р-2017 реклама, направленная 15.05.2017 в 11 час.16 мин. и в 15 час. 21 мин., содержащая текст: "Весь МАЙ! Для Вас СКИДКА до 20% на сантехнику в салоне ИМПЕРИЯ КЕРАМИКИ", направленная посредством подвижной радиотелефонной связи на номер сотового телефона Заявителя без его предварительного согласия, признана нарушающей ч. 1 ст.18 Закона о рекламе.

При этом, ООО "Салон Империя Керамики" признано нарушившим требования, определенные частью 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Комиссия Чувашского УФАС России пришла к указанному решению в силу следующего.

Из информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru) установлено, что указанный номер Заявителя принадлежит номерной емкости,

закрепленной за оператором подвижной связи ПАО "МегаФон".

Из полученного ответа ПАО "МегаФон" (исх. от 28.06.2017 № 32/17-ю) следует, что в связи с проведенной проверкой, ПАО "МегаФон" установлено, что отправка рассматриваемого смс - сообщения осуществлена ООО "ОСК" (г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д.19, БЦ «Омега Плаза»), действующего как конечный заказчик оператора ПАО "МегаФон" на основании договора от 01.07.2016 № ДМИ-ОСК-01072016.

01.08.2017 ООО "ОСК" представило письменные пояснения, согласно которым указало, что рассматриваемое спорное сообщение имело факт поступления на оборудование данного общества. Данное

сообщение поступило от ПАО "Вымпел-Коммуникации" на основании договора от 01.11.2013 № ОСК-ВК-0113, заключенного между ООО "ОСК" и ОАО "Вымпел-Коммуникации" (ПАО "Вымпел-Коммуникации"). Согласно данному договору ООО "ОСК"

оказывает ПАО "Вымпел-Коммуникации" техническую услугу предоставления доступа к программному обеспечению для доставки смс - сообщений последнего. При этом ООО

"ОСК" не имеет технической возможности обрабатывать поступающие от ПАО "Вымпел-Коммуникации" смс - сообщения.

Программное обеспечение действует в автоматическом режиме, без какого - либо вмешательства со стороны ООО "ОСК". Таким образом, ООО "ОСК" не

обладает сведениями о факте получения ПАО "Вымпел-Коммуникации" согласия абонентов сотовой связи, которым последнее направляет информацию посредством смс - сообщений. Из информации, представленной

ООО "ОСК" следует, что рассматриваемое смс - сообщение поступило от оператора подвижной связи ПАО "Вымпел-К о м м у н и к а ц и и " .

В заседании Комиссии 01.08.2017 Заявитель пояснил, что в 2014 году между последним и ООО "Империя Керамики" имелись договорные отношения купли - продажи, в связи с приобретением Заявителем душевого гарнитура, реализуемого ООО " Империя Керамики".

Указанное обстоятельство подтверждается представленным в рамках рассмотрения дела договором поставки непродуктового товара от 10.09.2014 № 073, заключенного между ООО "Империя Керамики" и Заявителем, а также счетом на оплату душевого гарнитура от 10.04.2014 № УТ-24.

Таким образом, Заявитель, в результате неоднократного получения 15.05.2017 (в 11 час.16 мин. и в 15 час. 21 мин.) нежелательного SMS - сообщения с буквенного обозначения imperia_k, содержащего текст: "Весь МАЙ! Для Вас СКИДКА до 20% на сантехнику в салоне ИМПЕРИЯ

КЕРАМИКИ", совершил попытку обращения к данному обществу с требованием о прекращении передачи на номер его сотового телефона указанного им в договоре, нежелательных смс - сообщений. Заявитель проинформировал Комиссию о возможности передать надлежащим образом вышеуказанное требование в адрес ООО "Салон Империя Керамики" (свидетельство о постановке на учет в налоговом органе 02.07.2014) в связи с отказом представителя данного общества в получении каких - либо обращений без поручений руководства.

В связи с чем, непосредственно в заседании Комиссии 01.08.2017 ООО "Салон Империя Керамики" приняло от Заявителя вышеуказанное письменное требование.

Из заявления следует, что рассматриваемое SMS-сообщение отправлено от абонента, состоящего из буквенного обозначения imperia_k.

В заседании Комиссии ООО "Салон Империя Керамики" признало факт того, что рассматриваемое смс - сообщение утверждено, сформировано и направлено в адрес Заявителя ООО "Салон Империя Керамики", являющегося абонентом сотового оператора связи ПАО "Вымпел-Коммуникации" и владельцем буквенного обозначения imperia_k.

Одновременно ООО "Салон Империя Керамики" признало, что нарушило тем самым требование ч.1 ст.18 Закона о рекламе, поскольку направило рассматриваемое смс - сообщение в адрес Заявителя без получения его предварительного согласия. Доказательства, подтверждающие процедуру получения предварительного согласия Заявителя на получение вышеуказанной рекламы у ООО "Салон Империя Керамики" отсутствуют.

При этом, ООО "Салон Империя Керамики" уточнило, что в рамках рассмотрения настоящего дела обществом предприняты меры о недопущении нарушений Закона о рекламе путем осуществления блокировки направления смс - сообщений на номер сотовой связи Заявителя по причине отсутствия у ООО "Салон Империя Керамики" согласия со стороны Заявителя на получение смс - сообщений.

Таким образом, в заседании Комиссии ООО "Салон Империя Керамики" не отрицало своей вины в направлении рассматриваемой рекламы путем смс - сообщения на номер сотовой связи Заявителя и нарушении Закона о рекламе.

Комиссией установлено, что рассматриваемое SMS - сообщение сформировано и направлено в адрес Заявителя ООО "Салон Империя Керамики", являющегося владельцем буквенного обозначения `imperia_k`.

С учетом изложенного, ООО "Салон Империя Керамики" является рекламораспространителем рассматриваемого SMS - сообщения.

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.

Обязанность получить предварительное согласие абонента возлагается на рекламораспространителя.

Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

Реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

В результате представленных пояснений и документов, Комиссия пришла к выводу, что ООО "Салон Империя Керамики" нарушило ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Объектом рассматриваемого правонарушения является установленный порядок в области предпринимательской деятельности и деятельности саморегулирующей организации.

Объективная сторона состоит в нарушении законодательства о рекламе.

Субъектом административного правонарушения является ООО "Салон Империя Керамики".

Субъективная сторона выражается в форме вины, ООО "Салон Империя Керамики" должно было знать и соблюдать законодательство Российской Федерации о рекламе, однако, в ходе

осуществления своей деятельности допустило нарушение требований действующего законодательства.

Учитывая изложенное, действия ООО "Салон Империя Керамики" образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В силу части 2 статьи 2.1 КоАП юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Статьей 26.1 КоАП предусмотрено, что одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении является виновность лица в совершении административного правонарушения.

Отсутствие вины юридического лица предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от юридического лица не зависящих.

В соответствии с частью 2 статьи 2.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Из материалов настоящего дела видно, что ООО "Салон Империя Керамики" виновно в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку оно имело возможность не допустить совершение административного правонарушения, однако при отсутствии объективных, чрезвычайных и непреодолимых обстоятельств не предприняло все зависящие от него меры для соблюдения требований Закона о рекламе, хотя должно было предвидеть

возможность наступления вредных последствий своих действий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение.

При назначении наказания ООО "Салон Империя Керамики" учтены обстоятельства и характер совершенного правонарушения.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, отсутствуют.

В соответствии со статьей 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

При этом оценка малозначительности деяния должна соотноситься с причинением либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Понятие малозначительности административного правонарушения является категорией оценочной и определяется судьей, органом, должностным лицом, уполномоченным решить дело в каждом конкретном случае с учетом выявленных обстоятельств.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Совершенное ООО "Салон Империя Керамики" правонарушение посягает на установленный в Российской Федерации порядок распространения рекламы, создает существенную угрозу охраняемым общественным правоотношениям, следовательно, не

может быть признано малозначительным.

По сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательств, размещенного на официальном сайте Федеральной налоговой службы в информационно - телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <https://www.nalog.ru>, ООО "Салон Империя Керамики" указано в качестве микропредприятия.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях», вступившим в силу 04.07.2016, Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, предусматривающей замену административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение 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.

Согласно части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 настоящего Кодекса.

Руководствуясь [частью 2 статьи 3.4](#), [частями 1, 3 статьи 4.1](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, принимая во внимание, что ООО "Салон Империя Керамики" является субъектом микропредприятия, при этом, данное правонарушение совершено впервые, ранее к административной ответственности, предусмотренной ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не привлекалось, а также в отсутствие доказательств 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, имущественного ущерба, а также отягчающих ответственность обстоятельств, учитывая совершение вменяемого административного правонарушения впервые, прихожу к выводу о возможности применения к нему меры административной ответственности в виде предупреждения.

По правилам ч. 1 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

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.

Определяя степень ответственности ООО "Салон Империя Керамики", считаю возможным применить к нему меру административного наказания в соответствии со ст. 3.4, 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО "Салон Империя Керамики" виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях.

2. Назначить ООО "Салон Империя Керамики" меру административного наказания в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд Чувашской Республики в течение 10 дней с момента получения или вручения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации 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.

«...»