

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-1361/2020

о назначении административного наказания

«04» сентября 2020 г.

г. Новосибирск

И.о. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области ..., рассмотрев протокол № 054/04/14.3-1361/2020 от 22.07.2020г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении д.л. ООО «МОБИКОНТ» (ИНН 7705986106, ОГРН 1127746375888, дата регистрации в качестве юридического лица: 15.05.2012г.) по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

В ОТСУТСТВИЕ: ...

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №13364э от 11.11.2019г.) о распространении смс-сообщения на абонентский номер <...> в 13:25ч. 08.11.2019г. следующего содержания: «Sergey Sergeevich, dlya Vas 1 200 000 r. v kredit do 5 let pod 9.9% godovyh. Do 30.11.19 oformite po pasportu i spravke o dohodah. АО UniCredit Bank 88007002636», через смс-центр: ..., от отправителя «UniCredit», без получения согласия абонента.

Указанная информация является рекламой в силу п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»). Согласно данной норме 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.

В соответствии с ч.1 ст.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.

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

Согласно сведениям, имеющимся в материалах данного дела, заявитель является владельцем абонентского номера ... на основании Заявления на перенос номера в ПАО «МГТС» от 28.06.18г.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»). Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с материалами, имеющимися в распоряжении Новосибирского УФАС России, оператором связи абонента: является ПАО «МГТС».

При этом, ПАО «МТС» сообщило (вх.№15749 от 16.12.19г.), что SMS-сообщение было отправлено обществом с ограниченной ответственностью «МОБИКОНТ» (ИНН 7705986106, ОГРН 1127746375888), являющимся Заказчиком рассылки в рамках заключенного Договора от 12.12.2017 г., которым предусматривается выделение буквенно-символьного обозначения «UniCredit».

Предметом указанного договора является оказание услуги по рассылке sms-сообщений, поступивших от Заказчика на sms-центр Оператора, в адрес пользователей, которые зарегистрировались в информационных системах Заказчика и от которых Заказчик самостоятельно обязан получить предварительное согласие на получение таких sms-сообщений.

Положения договора устанавливают, что действия Заказчика по рассылке не должны противоречить требованиям законодательства РФ, при этом Заказчик обязан не предоставлять доступ к ресурсам sms-центра Оператора третьим лицам и не использовать оборудование в целях, не соответствующих предмету договора, а в случае привлечения третьих лиц для оказания услуг по рассылке Заказчик несет ответственность за их действия как за свои собственные.

В силу разъяснений ФАС России от 05.12.2014 N АК/49919/14 "О применении новых положений Закона о связи для оценки правомерности рекламных рассылок", при осуществлении рассылок по сетям электросвязи сообщений рекламного характера с "коротких" и "буквенных" номеров, а также автоматических рассылок должны соблюдаться требования статьи 44.1 Федерального закона "О связи".

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона "О связи" рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с данной нормой согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента (простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно

установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного требования).

В соответствии с частью 2 статьи 44.1 Федерального закона "О связи" рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи по инициативе заказчика рассылки осуществляется на основании договора, заключенного с оператором подвижной радиотелефонной связи, абоненту которого предназначена рассылка. Предметом указанного договора являются услуги по осуществлению рассылки оператором связи.

Как было сообщено ООО «МОБИКОНТ» (вх№1808 от 14.02.2020г.) SMS-сообщение с текстом «Sergey Sergeevich, dlya Vas 1 200 000 r. v kredit do 5 let pod 9.9% godovyh. Do 30.11.19 oformite po pasportu i spravke o dohodah. AO UniCredit Bank 88007002636» на абонентский номер ... было направлено 08.11.2019г. с номера «UniCredit» на основании договора №mts/mb/l от 12.12.2017 г.

Телефонный номер ... ошибочно попал в список абонентов, которым предназначалась SMS-рассылка, путем неправильного набора цифр. В связи с полученным запросом, данный номер был удален из списка абонентов. Документальное подтверждение исключения абонента из базы данных, в материалы дела не представлено.

На рассмотрение дела 12.05.2020г. представитель ООО «МОБИКОНТ» не явился, дополнительная информация по данному делу не представлена. Сведения о надлежащем уведомлении лица о дате, времени и месте рассмотрения дела Комиссией, имеются в материалах дела.

Таким образом, рекламодателем рекламы, не имеющим надлежащим образом полученного согласия абонента: ... на рассылку рекламных смс-сообщений от отправителя с буквенным идентификатором «UniCredit», является ООО «МОБИКОНТ» (ИНН 7705986106, ОГРН 1127746375888).

Комиссией Новосибирского УФАС России по делу №054/05/18-46/2020 от 12.05.2020г. реклама, распространенная 13:25ч. 08.11.2019г. на абонентский номер <...> следующего содержания: «Sergey Sergeevich, dlya Vas 1 200 000 r. v kredit do 5 let pod 9.9% godovyh. Do 30.11.19 oformite po pasportu i spravke o dohodah. AO UniCredit Bank 88007002636», через смс-центр:, от отправителя «UniCredit», признана ненадлежащей рекламой,

а ООО «МОБИКОНТ» (ИНН 7705986106, ОГРН 1127746375888, дата присвоения ОГРНИП: 15.05.2012г.), нарушившим требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», согласно которой, 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно ч.4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателями,

рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 08.11.2019г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В соответствии ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, 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 должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В качестве единоличного исполнительного органа общества может выступать только физическое лицо, за исключением случая, предусмотренного статьей 42 Федерального закона от 08.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

В силу п.3 ст.53 ГК РФ лицо, которое в силу закона или учредительного документа выступает от имени юридического лица, должно действовать в его интересах добросовестно и разумно.

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

Таким образом, действия ООО «МОБИКОНТ» (ИНН 7705986106, ОГРН 1127746375888, дата регистрации в качестве юридического лица: 15.05.2012г.) образуют состав правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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.