

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 6

о назначении административного наказания по делу № 04-5/6  
об административном правонарушении

01 марта 2017 г.

г. Хабаровск

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровско-му краю <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 27 января 2017 года и материалы дела № 04-5/6 об административном правонарушении, в отношении ИП <...> в связи с распространением ненадлежащей рекламы, в отсутствие законного представителя ИП <...>., надлежащим образом уведомленной о дате, месте и времени рассмотрения дела,

### УСТАНОВИЛ:

На рассмотрении Хабаровского УФАС России находится заявление (вход. № 4/12425 от 18.11.2016 г.) о нарушении требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении SMS – сообщения рекламного характера без согласия абонента.

SMS-сообщение: «Счастье когда тебя понимают! ДЕНЕЖНЫЕ ЗАЙМЫ 100 000руб. от ВЛ-ФИНАНС без комиссий от 2,3% в мес. На 15 мес! 88005556996 vl-finance.com» поступило 28.07.2016 года в 12:11 на номер <...> -909-804-44-66 от отправителя V-LAZER.

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 антимонопольный орган от ООО «В-Лазер» (рекламодатель) поступила анкета участника «Престиж клуба», содержащая данные заявителя, в которой дано согласие на обработку персональных данных любыми предусмотренными законами способами, необходимыми для оказания услуг «Престиж-клуба», в том числе по информированию о проведении промо-акций.

Однако при ознакомлении с материалами рассмотрения жалобы заявитель указал, что в нижней части анкеты выполнена личная подпись, однако она не сделана им. Согласия на получение SMS-рассылок заявитель не давал.

В соответствии с представленными документами ООО «В-Лазер» (вх. 4/10328 от 16.09.2016 года) ООО «В-Лазер» заключил агентский договор № P010413/2 от 01.04.2013 года с ИП <...>., в рамках которого агент (ИП <...>.) обязуется за вознаграждение от своего имени по поручению и за счет другой стороны (ООО «В-Лазер») заключать сделки, а также совершать юридические и иные действия, необходимые для рекламирования товаров (работ, услуг) Принципала (ООО «В-Лазер»).

ИП <...>. заключила договор с ИП <...> на оказание комплекса услуг по отправке СМС-сообщений посредством предоставления «СМС кредита» на «Электронный виртуальный счет».

В соответствии с пунктом 6.3. договора, заказчик (ИП <...>), безусловно, соглашается с тем, что не исполнитель (ИП <...>), а именно заказчик является единственным составителем и отправителем всех SMS и MMS сообщений, отправляемых в рамках настоящего договора, т.е. именно он является рекламодателем и рекламораспространителем указанных сообщений, именно: он определяет их конечных получателей (абонентов), а Исполнитель лишь создает техническую возможность для отправки (распространения), доставки этих сообщений посредством определенной совокупности технического оборудования и программного обеспечения. Кроме того, Заказчик признает, что в случае возбуждения любого рода дел в отношении Исполнителя в связи с нарушением норм действующего законодательства, допущенных в результате отправки (рассылки) и доставки SMS и MMS сообщений, отправляемых в рамках настоящего договора, надлежащим ответственным лицом (виновником нарушения) всегда предполагается, бесспорно, и для всех, является заказчик.

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 ИП <...>

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.

В совершенном ИП <...> 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, безопасности государства, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Административное правонарушение, совершенное ИП <...> не входит в перечень административных правонарушений, указанных в ч. 2 ст.4.1.1 КоАП РФ.

ИП <...> относится к категории микропредприятия в соответствии со сведениями

из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства № ЮЭ9965-17-361318 по состоянию на 01 марта 2017 г.

Ранее ИП <...> по статье 14.3 КоАП к ответственности не привлекалась.

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,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ИП <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей 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.