

Я, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области «...» (далее по тексту – Должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 056/04/14.3-3/2019, возбужденного в отношении ООО «Мобиконт» (ИНН 7705986106; 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, эт. 5, ком. 21Б1) по факту нарушения требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г. (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие представителей ООО «Мобиконт», надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛА:

Представители ООО «Мобиконт» на рассмотрение дела об административном правонарушении № 056/04/14.3-3/2019 не явились, о времени и месте рассмотрения дела ООО «Мобиконт» извещено надлежащим образом 02.04.2019г. (отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 46004626028235).

В соответствии с ч. 2 ст. 25.1, ч. 3 ст. 28.6 Кодекса об административных правонарушениях в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, индивидуального предпринимателя, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, дело об административном правонарушении рассматривается в их отсутствие.

Руководствуясь ч. 2 ст. 25.1, ч. 3 ст. 28.6 КоАП РФ дело № 056/04/14.3-3/2019 рассматривается в отсутствие представителей ООО «Мобиконт».

Проанализировав материалы дела, Должностное лицо установило, что 14.12.2018г. в адрес Оренбургского УФАС России поступило обращение «...» о получении 13.12.2018г. в 09 час. 47 мин. на номер его мобильного телефона «...» нежелательного сообщения рекламного характера: «Мечтайте смелее с кредитом от Банка Русский Стандарт. Звоните 88002006208 АО «Банк Русский

Стандарт», направленное от имени rsb.ru с смс-центра +79168960418. В подтверждение поступившего смс - сообщения 13.12.2018г. в 09час. 47мин., заявитель предоставил фотофиксацию.

«...» указывает, что не выражал своего предварительного согласия на получение рассматриваемой рекламы, распространяемой посредством электронной связи.

Решением по комиссионному делу № 07-17-01/2019 установлено, что вышеуказанная информация отвечает понятию реклама, закрепленного часть 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», привлекая внимание потребителя к объекту рекламирования – финансовой услуге – кредит, предоставляемой Банком Русский Стандарт. Следовательно, на данную информацию распространяются требования ФЗ «О рекламе».

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования при распространении рекламы, предъявляемые законодательством о рекламе.

Статья 18 ФЗ «О рекламе» устанавливает определенные требования и ограничения к рекламе, распространяемой по сетям электросвязи.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» определено, что 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. Реклама признается распространённой 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.

Оренбургским УФАС России в рамках рассматриваемого обращения был направлен запрос оператору связи ПАО «Мобильные ТелеСистемы» о предоставлении сведений о лице, кем было направлено рассматриваемое смс-сообщение 13.12.2018г. в 09 час. 47мин. на номер мобильного телефона «...», поступившее от имени rsb.ru с смс-центра с смс-центра +79168960418. Согласно поступившему ответу, смс-сообщение: «Мечтайте смелее с кредитом

от Банка Русский Стандарт. Звоните 88002006208 АО «Банк Русский Стандарт» было отправлено заказчиком рассылки ООО «Мобиконт» (ИНН 7705986106; 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д.19, эт.5, ком.21Б1) на основании договора № «...» от «...», заключенного между ПАО «МТС» и ООО «Мобиконт».

Определением о возбуждении комиссионного дела № 07-17-01/2019 исх. 76 от 11.01.2019г. у ООО «Мобиконт» были запрошены следующие сведения: согласие на получение рассматриваемой рекламы по каналам связи и обработку персональных данных гр. «...»; кем определено содержание смс-рекламы; кому принадлежит инициатива распространения вышеуказанной рекламы на номер телефона заявителя; цель распространения рекламы.

07.03.2019г. в адрес Управления поступил ответ ООО «Мобиконт» на запрашиваемые сведения. Согласно представленному ответу, рассматриваемая реклама (смс-сообщение) на абонентский номер телефона «...» поступила от имени rsb.ru на основании договора № «...». Телефонный номер «...» ошибочно попал в список абонентов, которым предназначалась смс-рассылка, путем неправильного набора цифр. В связи с полученным определением об отложении рассмотрения дела № 07-17-01/2019 исх. № 1220 от 15.02.2019г. абонентский номер телефона «...» был удален из списка абонентов, доказательства исключения ООО «Мобиконт» номера телефона гр. «...» из абонентского списка - ответчиком не представлены.

Таким образом, согласие гр. «...» на получение рассматриваемой рекламы, направленной посредством смс-сообщения на номер его мобильного телефона «...» - у ООО «Мобиконт» отсутствует.

Материалами Комиссионного дела № 07-17-01/2019 подтверждается факт нарушения ООО «Мобиконт» (ИНН 7705986106) требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». Ответственность за нарушение данных норм установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Должностным лицом установлено, что, исходя из имеющихся материалов дела, рекламодателем рассматриваемой

рекламы, направленной посредством смс - сообщения гр. «...» является ООО «Мобиконт» (ИНН 7705986106; 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д.19, эт.5, ком.21Б1).

В отношении ООО «Мобиконт» (ИНН 7705986106) возбуждено дело об административном правонарушении № 056/04/14.3-3/2019 – часть 1 статьи 14.3 КоАП по факту нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Проанализировав материалы дела, Должностное лицо приходит к выводу о том, что при указанных обстоятельствах административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ: за нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе, распространяемой по сетям электросвязи, а именно распространение рекламы посредством смс - сообщения на номер телефона гр. Волкова А.А. «...» от имени rsb.ru с смс-центра +79168960418 без предварительного согласия адресата на получение рассматриваемой рекламы (часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе») несет юридическое лицо ООО «Мобиконт» (ИНН 7705986106; 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д.19, эт.5, ком.21Б1).

Согласно части 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ООО «Мобиконт» признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, поскольку у юридического лица имелась возможность для соблюдения требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», но ООО «Мобиконт» не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (доказательства обратного не представлены). Объективные обстоятельства, делающие невозможным соблюдение установленных законом запретов, не установлены.

Вина ООО «Мобиконт» в рамках дела об административном правонарушении № 056/04/14.3-3/2019 в совершении данного правонарушения не оспаривается.

Принимая во внимание положения ст.2.4 КоАП РФ вина ООО «Мобиконт» в совершении административного правонарушения выражена в форме неосторожности, поскольку указанное юридическое лицо не осознавало противоправности характера своего деяния и не предвидело возможности наступления вредных последствий его совершения, хотя должно было в силу своего правового статуса и могло (доказательства обратного в материалы

дела не представлены) предвидеть последствия содеянного.

Частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ установлено, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Материалами дела факт правонарушения и наличия вины ООО «Мобиконт» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, подтверждается.

Должностным лицом установлено, что местом совершения административного правонарушения является город Оренбург.

Время совершения административного правонарушения - 13.12.2018г.

В соответствии с ч.1 ст.4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения в сфере законодательства Российской Федерации о рекламе равен 1 году со дня совершения административного правонарушения.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что за нарушение законодательства о рекламе (ч.1 ст.18 ФЗ «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.

Следовательно, действия ООО «Мобиконт» влекут наложение административного штрафа на данное юридическое лицо от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

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 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.

Часть 2 статьи 3.4 КоАП РФ определяет, что 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.

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 (часть 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ).

Должностным лицом установлено, что ООО «Мобиконт» (ИНН 7705986106) включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, категория – малое предприятие.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что срок привлечения к административной ответственности не истёк, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, смягчающие обстоятельства отсутствуют.

При назначении административного штрафа должностным лицом установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность ООО «Мобиконт», а именно:

- 21.12.2018г. в отношении ООО «Мобиконт» (ИНН 7705986106) Должностным лицом Оренбургского УФАС России было вынесено постановление исх. № 13271 от 21.12.2018г. о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 07-18-61/2018 по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального Закона Российской Федерации «О

рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г. (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»). На основании положений статьи 4.1.1 КоАП РФ административный штраф, предусмотренный ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, был заменен на предупреждение. Указанное постановление вступило в законную силу 21.01.2019 года;

- 26.02.2019г. в отношении ООО «Мобиконт» (ИНН 7705986106) Должностным лицом Ингушского УФАС России было вынесено постановление исх. № 929-КБ от 01.03.2019г. о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 03-38-19 по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе». В отношении ООО «Мобиконт» применена мера административного реагирования в виде штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей. Указанное постановление вступило в законную силу 01.04.2019 года.

На основании изложенного, а также учитывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, Должностное лицо считает, что привлечением к административной ответственности в виде наложения административного штрафа на ООО «Мобиконт» (ИНН 7705986106) в размере 110 000 (ста десяти тысяч) рублей будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, Должностное лицо приходит к выводу о том, что правонарушения, за которое ООО «Мобиконт» привлечено Оренбургским УФАС России к административной ответственности в виде штрафа не может быть признано малозначительными, в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ, исходя из следующего:

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным

замечанием.

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 отношений. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. В свою очередь угроза охраняемым общественным отношениям подразумевает не фактическое причинение вреда в результате противоправных действий, а возможность (угрозу) его причинения.

Административные правонарушения, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, имеет формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий.

Руководствуясь статьей 33 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), на основании части 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать юридическое лицо ООО «Мобиконт» (ИНН 7705986106; 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д.19, эт.5, ком.21Б1)

виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ - за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Наложить на ООО «Мобиконт» (ИНН 7705986106) административный штраф в размере 110 000 (ста десяти тысяч) рублей.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном ст.30.1, 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных #M12293 0 901807667 1265885411 24883 81 3020189940 4 4105671604 3859609951 3277815455 статьей 31.5#S КоАП РФ.

Согласно ст. 32.2 КоАП РФ копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление по делу об административном правонарушении (возможно по факсу: 77-80-70, или по электронному адресу Управления to56@fas.gov.ru).

Неуплата административного штрафа в срок (в соответствии со статьей 20.25 КоАП РФ) влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.