

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### о вынесении предупреждения

город Омск

Дело №

18 декабря 2018 года

06-07/99-2018/14.3

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 04 декабря 2018 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении общества с ограниченной ответственностью «АК Престиж» (далее – ООО «АК Престиж», Общество, ИНН 7806225757, ОГРН 1167847119483, место нахождения: <...>),

в отсутствие законного представителя ООО «АК Престиж», извещенного надлежащим образом (уведомление о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении от 05.12.2018 исх. № 06-10655, трек-номер <...> ),

#### УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 07 ноября 2018 года по делу № 06-06/52-2018 действия ООО «АК Престиж» (ИНН 7806225757, ОГРН 1167847119483), выразившиеся в направлении 15.05.2018 в 14:03 (по омскому времени) рекламы «Сенсация! БАЛКОНЫ ДВЕРИ ОКНА за пол цены! 330-80-30 анкорпрестиж.рф» посредством смс-сообщения на абонентский номер <...> гражданина <...> без предварительного согласия абонента на получение рекламы, были признаны нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В результате рассмотрения материалов дела установлено следующее.

В адрес Омского УФАС России поступило заявление гражданина <...> по факту направления 15.05.2018 в 14:03 (по омскому времени) на его абонентский номер <...> смс-сообщения рекламного характера: «Сенсация! БАЛКОНЫ ДВЕРИ ОКНА за пол цены! 330-80-30 анкорпрестиж.рф» от абонента, имеющего обозначение «AnkorPrestj».

По утверждению заявителя, рекламная информация была направлена без его предварительного согласия на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за

распространение ненадлежащей рекламы.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На запрос Омского УФАС России ООО «Т2 Мобайл» в ответе от 25.05.2018 исх. № 81/05 пояснило: «...15.05.2018 в 14:03 (GMT+6, Омское время) направление входящего смс-сообщения абоненту <...> от отправителя «AnkorPrestj» осуществляла компания ООО «Северо-Западная компания «Инфосвязь», с которой заключен Договор № 228/SMS-BULK от 01.06.2015г...».

В письме от 04.06.2018 исх. № 51/18 ООО «Северо-Западная компания «Инфосвязь» указало, что «...смс-рассылка осуществлялась от имени отправителя «AnkorPrestj», зарегистрированного на ООО «АК Престиж» в рамках исполнения договора оказания услуг № 7895/17-ЛК8 от 23.11.2017...».

В ответе от 29.08.2018 (вх. № 7875 от 10.09.2018) ООО «АК Престиж» дословно сообщило: «В нашей компании не принято делать смс рассылки незнакомым абонентам. Мы находимся в Санкт-Петербурге, все наши клиенты проживают в Санкт-Петербурге и ближайшем пригороде, нет смысла передавать смс сообщения незнакомым людям, проживающим в Омской области. **Долго пытались разобраться как так вышло, что абонент с номером <...> попал в нашу базу рассылок, но так и не поняли как так получилось, видимо при передаче данных для смс рассылки произошла ошибка, другого объяснения найти не можем...**».

В письме от 07.11.2018 вх. № 9742 ООО «АК Престиж» была представлена следующая информация: «...Приносим извинения о неудобствах доставленных абоненту с номером <...> смс сообщением отправленным от «AnkorPrestj».

Со своей стороны меры, которые приняли для того, чтобы такие ошибки больше не возникали следующие:

-проверили всю базу клиентов на актуальность.

-проверили наличие согласия всех абонентов на получение рекламных сообщений...».

ООО «АК Престиж» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, ООО «АК Престиж», имея возможность для соблюдения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от Общества меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно **части 1 статьи 14.3** Кодекса Российской Федерации 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.

Местом совершения административного правонарушения является место получения сообщения заявителем: Российская Федерация, Омская область, г. Омск.

Временем совершения административных правонарушений является дата направления сообщения, а именно: 15.05.2018 в 14:03.

Протокол по делу об административном правонарушении № 06-07/99-2018/14.3 был составлен 04.12.2018 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие законного представителя ООО «АК Престиж», в извещении которого предприняты необходимые меры.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Вина ООО «АК Престиж» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 06-07/99-2018/14.3.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 06-07/99-2018/14.3, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ООО «АК Престиж» установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие Общество действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

В качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «АК Престиж» (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения Обществом административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «АК Престиж» (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> от 07.11.2018 № ЮЭ9965-18-4584425 ООО «АК Престиж» является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 01.08.2016).

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон «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 настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Часть 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» предусматривает, что к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным [частью 1.1](#) настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

На основании 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.

Согласно частям 1, 2, 3 статьи 3.4 КоАП РФ 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. 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.

Оценив характер и обстоятельства совершенного ООО «АК Престиж» административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### П О С Т А Н О В И Л А:

Признать общество с ограниченной ответственностью «АК Престиж» (ИНН 7806225757, ОГРН 1167847119483) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к Обществу меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде **предупреждения** за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии

постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления<...>