

11 ноября 2019г.

г. Тула

16 часов

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-480/2019, возбужденного в отношении юридического лица – ООО «Лайм» (ИНН 7708316452, ОГРН 1177746439969, г. Москва, ул. Ольховская, д. 23, пом. I, комн. 22, 105066), в отсутствие законного представителя Общества, уведомленного надлежащим образом (определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 071/04/14.3-480/2019 от 30.10.2019г. (исх.2/4967), направленное заказной корреспонденцией с уведомлением (почтовый идентификатор 30099141245297) по адресу Обществу, указанному в ЕГРЮЛ - г. Москва, ул. Ольховская, д. 23, пом. I, комн. 22, 105066 получено последним 09.11.2019г.),

УСТАНОВИЛ:

30.07.2019г. в Тульское УФАС России поступили на рассмотрение заявления гр. <K> (вх. 3347,3348) по вопросу незаконной смс-рассылки 29.07.2019г. в 14:04, 14:56 (с предварительного согласия абонента с номера GymFitness (sms-центр +790370111) следующего содержания: «ТАКОГО ЕЩЕ НЕ БЫЛО! 15 мес. безлим ФИТНЕСА за 690 руб. До 31.07 84955026062».

В силу пункта 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» указанное смс-сообщение признается рекламой, поскольку информация, распространяемая в нем, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.2007 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Из заявлений гр. <K> следует, что он не давал своего согласия на получение

указанной смс-рассылки.

В ходе рассмотрения заявлений гр. <К> установлено, что рекламную смс-рассылку осуществляло ООО «Лайм» в соответствии с Договором об оказании услуг с «Билайн» № 717508626 от 10.04.2019г., а также Дополнительным соглашением 22.04.2019г. об оказании услуги «Прямые SMS-рассылки».

Пунктом 5.2. Дополнительного соглашения от 22.04.2019г. предусмотрено, что ООО «Лайм» обязуется осуществлять рассылку коротких текстовых смс-сообщений по телефонным номерам только тех пользователей, которые предоставили Обществу свое предварительное согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений.

Согласие гр. <К>, представленное ПАО «ВымпелКом» от 05.09.2019г. (вх. 4009), является достаточным для его идентификации и подтверждения волеизъявления данного гражданина на получения рекламы от ООО «Лайм», поскольку подпись на нем (согласии) не соответствует подписи гр. <К>, представленной в Управление

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что реклама, соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель, в данном случае - ООО «Лайм».

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) установлено, что нарушение законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

На основании изложенного:

- **событием административного правонарушения** является нарушение ООО «Лайм» части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ;
- **временем совершения административного правонарушения** является 30.07.2019 (дата направления рекламных смс-сообщений в отсутствие согласия абонента).
- **местом совершения административного правонарушения** является г. Тула.

Факт совершения административного правонарушения юридическим лицом – ООО «Лайм», подтверждается протоколом по делу № 071/04/14.3-480/2019 об административном правонарушении от 30 октября 2019 года, а также материалы настоящего дела.

Срок давности привлечения ООО «Лайм», к административной ответственности установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывая характер совершенного административного правонарушения, лично правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела в действиях юридического лица – ООО «Лайм» обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность установлено.

В соответствии с частью 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 административных правонарушений, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы, ООО «Лайм» является субъектом малого (среднего) предпринимательства микропредприятием (ЮЭ9965-19-6823486).

Частями 1 и 2 статьи 3.5 КоАП РФ предусмотрено, что 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 в отсутствие имущественного ущерба.

Руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, частью 1 статьи 1 статьи 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо – **ООО «Лайм»** (ИНН 7708316452, ОГРН 1177746439969 Москва, ул. Ольховская, д. 23, пом. 1, комн. 22, 105066), **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в виде **предупреждения**

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 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.

Дата получения (выдачи) постановления о назначении наказания 11 ноября 2019 года

Дата вступления постановления в законную силу - 25 ноября 2019 года