

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об
административном правонарушении № 042/04/14.3-67/2022

«14» марта 2022 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-67/2022, возбужденного протоколом от 25.01.2022 в отношении общества с ограниченной ответственностью <...> (далее - ООО <...>, юридический адрес: <...>) за совершение нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

07.12.2021 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/18-564/2021 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО <...> нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер заявителя 8-923-610-99-19, следующего содержания:

-14.02.2021 в 03 часа 52 минуты: «Заявка одобрена! Подтвердите условия PLISKPV.RU, пароль от ЛК: 953068» от абонента PLISKPV.RU.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Кроме того из заявления следует, что заявитель никогда не была клиентом указанных организаций, не обращалась через сайт/офис, не оставляла заявки на финансовые услуги лично в офисе/дистанционно.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ООО <...> (исх. от 18.06.2021 № 06/18-К), следует, что указанное смс - сообщение было передано заказчиком рассылки ООО <...> через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг от 27.09.2018 № 400803. В соответствии с указанным договором ООО <...> прямо запрещает ООО <...> отправку любых сообщений, нарушающих требования законодательства, в том числе без предварительного согласия абонента.

Также из письменных пояснений ООО <...> следует, что номер <...> внесен в стоп - лист, в дальнейшем передача смс - сообщений абоненту от имени PLISKPV.RU будет блокироваться.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, 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. 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.

ООО <...> в материалы данного дела также представлена копия согласия, в соответствии с которой <...>, <...> года рождения, дает свое согласие на обработку персональных данных. Вместе с тем, Комиссией Кемеровского УФАС России в рамках рассмотрения данного дела установлено, что данные лица, давшего свое согласие на обработку персональных данных и персональные данные физического лица – заявителя по делу, в данном случае не совпадают.

В соответствии с пунктом 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» согласно части 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей телефон поступила реклама.

Поскольку ФЗ «О рекламе» не определены порядок и форма получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, такое согласие может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. При этом под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение (пункт 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

Таким образом, распространение рекламы по сети подвижной радиотелефонной связи возможно лишь при получении на это предварительного согласия лица, которому фактически принадлежит телефонный номер (абонент); простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» и части 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 - ФЗ «О связи».

В данном случае бремя доказывания факта получения согласия лежит на рекламодателе, в случае получения претензий от самого абонента, а также в случае предъявления соответствующих вопросов компетентным государственным органом и, следовательно, является его риском.

Следовательно, распространение ООО <...> рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента 8-923-610-99-19, содержит признаки нарушения

части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО <...>.

Административная ответственность за нарушение требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и влечет наложение штрафа на физических лиц - 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.

Действия ООО <...>, выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение требований законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО <...> административного правонарушения: 14.02.2021 в 03 часа 52 минуты.

Место совершения ООО <...> административного правонарушения: Кемеровская область - Кузбасс.

22.12.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 25.01.2022 в 08 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

25.01.2022 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-67/2022 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

25.01.2022 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-67/2022 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 08.02.2022 в 08 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

08.02.2022 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-67/2022 законный представитель ООО <...> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем

уведомлении ООО <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 08.02.2022 рассмотрение дела № 042/04/14.3-67/2022 было отложено и назначено к рассмотрению на 14.02.2022 на 09 часов 10 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

14.02.2022 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-67/2022 законный представитель ООО <...> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 14.02.2022 рассмотрение дела № 042/04/14.3-67/2022 было отложено и назначено к рассмотрению на 14.03.2022 на 09 часов 10 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

14.03.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-67/2022 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-67/2022 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ООО <...>, выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством телефонного звонка без согласия абонента, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Статьей 4.5 КоАП РФ установлено, что постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о рекламе не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению по истечении срока давности привлечения к административной ответственности.

Правонарушение ООО <...> было совершено 14.02.2021. Следовательно, на момент рассмотрения административного дела № 042/04/14.3-67/2022 (14.03.2022) прошел год, т.е. истек срок давности привлечения к административной ответственности лица, совершившего правонарушение.

Руководствуясь статьей 4.5, статьей 24.5 и частью 6 статьи 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Дело об административном правонарушении № 042/04/14.3-67/2022, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью <...> (юридический адрес: <...>) прекратить в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности.

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении физического лица, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

Заместитель руководителя управления

<...>