

## Постановление

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 05-14/07-2015

25 августа 2015 года

г. Улан-Удэ

Я, врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее – Бурятское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 05-14/07-2015, возбужденного в отношении юридического лица общества с ограниченной ответственностью «Арес» (далее – ООО «Арес») (644119, г.Омск, Бульвар Зеленый, д.9А, кв.73) ИНН 5507237912 КПП 550701001,

### УСТАНОВИЛА:

В Бурятское УФАС России поступило заявление <...> (вх. от 21.10.2014 № 6935), содержащее указание на нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Из заявления <...>. следует, что на его номер телефона <...> 19.10.2014 в 17 час. 10 мин. пришло смс-сообщение рекламного характера от «+7<...>» следующего содержания «Приглашаем Вас на выставку меха «Зимняя сказка» (из Кирова) 22 окт-2 ноября 2014г. Купите мутоновую шубу и получите меховую жилетку в подарок! СК(Рылеева2)» Согласия на получение рекламы не давал.

Из представленного письменного пояснения ЗАО «Байкалвестком» (вх. от 31.10.2014 № 205) следует, что владельцем абонентского номера +7<...> является ООО «Арес» согласно договора на предоставление услуг связи от 01.08.2014, заключенный между ЗАО «Байкалвестком» и ООО «Арес» (далее – Договор).

По данным официального сайта Федеральной налоговой службы России [www.nalog.ru](http://www.nalog.ru) ООО «Арес» зарегистрировано по месту нахождения: 644119, г.Омск, Бульвар Зеленый, д.9А, кв.73.

Бурятским УФАС России направлен запрос в ООО «Арес» (исх. от 30.10.2014 № 05-28/5141) о предоставлении письменных пояснений на заявления <...>, а также доказательства получения предварительного согласия адресата <...>. К указанному сроку письменных пояснений ООО «Арес» в адрес Бурятского УФАС России не представлено.

Определением о возбуждении дела № 05-12/19-2014 в отношении ООО «Арес» запрошены доказательства получения предварительного согласия адресата <...>. К указанному сроку документы не представлены, рассмотрение дела № 05-12/19-2014 назначено на 23.01.2014.

На рассмотрение дела ООО «Арес» не явилось, надлежаще извещено о месте и времени рассмотрения дела № 05-12/19-2014 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, дело № 05-12/19-2014 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «Арес».

Из представленного ЗАО «Байкалвестком» договора возмездного оказания услуг

от 01.08.2014 № 22328144, заключенного между ЗАО «Байкалвестком» (Исполнитель) и ООО «Арес» (Заказчик) (далее – Договор) следует, что ЗАО «Байкалвестком» обязуется предоставлять ООО «Арес» возможность рассылки SMS рекламного содержания клиентам ООО «Арес», являющимися абонентами операторов подвижной связи, предоставляющих услуги на территории Иркутской области, а ООО «Арес» обязуется оплатить оказанные услуги. Рекламораспространителем по данному договору в отношении лиц, получающих рекламные SMS, является ООО «Арес».

Согласно пункта 2.1 Договора, ООО «Арес» гарантирует, что от всех клиентов, которым будет направляться рассылка, получены согласия на получение SMS рекламного содержания в соответствии со статьей 18 Закона о рекламе.

Согласно пункта 3.1 Договора, для предоставления возможности осуществлять рассылку SMS рекламного содержания своим клиентам Исполнитель предоставляет Заказчику логин и пароль для доступа к web-интерфейсу Исполнителя.

Согласно пункта 3.3 Договора, Заказчик самостоятельно осуществляет рассылку SMS с использованием web-интерфейса Исполнителя. Услуга по предоставлению возможности рассылки SMS считается оказанной Исполнителем с момента доставки SMS Заказчика адресату.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В данной норме под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

При этом в норме закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по

получению согласия абонента и по подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламодателе.

Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе возложена на рекламодателя.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

При этом рекламодателем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя.

В действиях рекламодателя – ООО «Арес» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Из представленных документов следует, что <...> принадлежит абонентский номер «+7<...>». На телефонный номер «+7<...>» 19.10.2014 в 17-10 пришло смс-сообщение рекламного характера от +7<...> следующего содержания «Приглашаем Вас на выставку меха «Зимняя сказка» (из Кирова) 22 окт-2 ноября 2014 г. Купите мутоновую шубу и получите меховую жилетку в подарок! СК (Рылеева2)».

В рамках рассмотрения настоящего дела Ответчик, являющийся рекламодателем, не представил доказательств получения согласия Заявителя на получение рекламной информации. Таким образом, в действиях ООО «Арес» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Решением Комиссии Бурятского УФАС России от 02.02.2015 по делу № 05-12/19-2014 ООО «Арес» признано нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе.

За нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем законодательства о рекламе,

- влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

На основании вышеизложенного уведомлением исх. от 24.06.2015 № 05-14/2657 ООО «Арес» было приглашено на составление протокола.

Вышеуказанным уведомлением законному представителю ООО «Арес» предлагалось явиться 10 августа 2015 года в 09 часов 00 минут по адресу г. Улан-Удэ, ул. Ленина, 55, каб. 107 для дачи объяснений по факту правонарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении в соответствии с частью 5 статьи 28.2 КоАП РФ, ознакомления со всеми правами, предусмотренными статьей 25.1 КоАП РФ.

Протокол по настоящему административному делу составлен 10.08.2015 в отсутствие законного представителя ООО «Арес» на основании части 4<sup>1</sup> статьи 28.2 КоАП РФ в связи с наличием доказательств надлежащего извещения ООО «Арес» о дате, времени и месте составления протокола, что подтверждается

почтовым уведомлением № 67000187002991 с отметкой «истек срок хранения».

Рассмотрение дела об указанном административном правонарушении состоялось 25.08.2015г. в 10 часов 00 минут по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Ленина, д.55, каб. 111 в присутствии потерпевшего <...>, в отсутствие надлежаще уведомленного ООО «Арес», что подтверждается почтовым уведомлением № 67000088073038 с отметкой «временное отсутствие адресата».

В соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения, если были соблюдены положения Особых условий приема, вручения, хранения и возврата почтовых отправлений разряда "Судебное", утвержденных приказом ФГУП "Почта России" от 31 августа 2005 года N 343.

Следовательно, ООО «Арес» о времени и месте дела № 05-14/07-2015 об административном правонарушении извещено.

Рассмотрев все обстоятельства дела об административном правонарушении, установлено, что событие административного правонарушения имело место, состав административного правонарушения образуют:

Объективная сторона – несоблюдение ООО «Арес» части 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении рекламы по сетям электросвязи посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Факультативными признаками объективной стороны правонарушения являются место, время и способ совершения правонарушения.

Место совершения правонарушения – 644119, г.Омск, Бульвар Зеленый, д.9А, кв.73.

Время совершения – 19.10.2014.

Способ совершения – распространение рекламы без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Объект - охраняемые правом общественные отношения, связанные с запретом на распространение рекламы по сетям электросвязи посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

субъективная сторона – характеризуется виной в форме прямого умысла, направленного на нарушение рекламного законодательства. У ООО «Арес» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению;

Субъект – ООО «Арес», который не выполнил надлежащим образом обязанности, допустив распространение рекламы по сетям электросвязи посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При рассмотрении дела оснований для освобождения от административной ответственности не установлено, отягчающие, смягчающие обстоятельства не установлены.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10, 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛА:**

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Арес» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наложить на общество с ограниченной ответственностью «Арес» административный штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Штраф должен быть перечислен в доход федерального бюджета по реквизитам:

Наименование получателя платежа:	Управление Федерального казначейства по Республике Бурятия (Бурятское УФАС России) л/с 04021082740
ИНН	0323057082
КПП	032601001
Код ОКТМО	81701000
Номер счета получателя платежа:	40101810600000010002
Наименование банка:	ГРКЦ НБ Респ. Бурятия Банка России г. Улан- Удэ
БИК	048142001
Наименование платежа:	Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе

Код бюджетной классификации:	16111626000016000140
------------------------------	----------------------

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 21-33-72).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней 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.

<...>