

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 94/09-АДМ-2016

«14» апреля 2016г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Ланцман Людмила Игоревна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 94/09-АДМ-2016, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Ди-дэйт» (юридический адрес: 125475, г. Москва, ул. Петрозаводская, д. 28, корп. 4, пом. VI, комната 2, ИНН 7743941434, ОГРН 5147746166222, КПП 774301001, дата регистрации: 01.10.2014г.), далее по тексту – ООО «Ди-дэйт»),

УСТАНОВИЛА:

22.01.2016г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 112/Р-2015 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Ди-дэйт», нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»), при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента.

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.

В нарушение данной правовой нормы абонент NEXT - ООО «Ди-дэйт» распространило рекламу посредством смс - сообщения следующего содержания «Здравствуйте, ВАЧИК! У нас отличные новости от торговой марки NEXT! Теперь меньше запаха табачного дыма на руках и одежде с инновацией LESS SMELL в сигаретах Next Compact. Встречайте новинку! КУРЕНИЕ УБИВАЕТ» (06.10.2015г. в 17 часов 25 минут) без согласия абонента <...>.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Ди-дэйт» на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» <...>, а также дополнительного соглашения № 1 от 01.01.2015г., заключенных между ООО «Ди-дэйт» и ПАО «Вымпел-Ком», согласно которым ООО «Ди-дэйт» самостоятельно, без участия ПАО «Вымпел-Ком», определяет содержание коротких текстовых смс – сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку коротких текстовых смс – сообщений на абонентские номера своих клиентов. ООО «Ди-дэйт» осуществляет рассылку коротких текстовых смс – сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили ООО «Ди-дэйт» и/или партнерам ООО «Ди-дэйт» свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых смс – сообщений.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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 административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Действия ООО «Ди-дэйт», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 06.10.2015г. в 17 часов 25 минут следующего содержания: «Здравствуй, ВАЧИК! У нас отличные новости от торговой марки NEXT! Теперь меньше запаха табачного дыма на руках и одежде с инновацией LESS SMELL в сигаретах Next Compact. Встречайте новинку! КУРЕНИЕ УБИВАЕТ» от абонента NEXT без согласия абонента <...>, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ООО «Ди-дэйт» административного правонарушения:
06.10.2015г. в 17 часов 25 минут.

05.02.2016г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 03.03.2016г. в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено по юридическому адресу ООО «Ди-дэйт» согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

03.03.2016г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 94/09-АДМ-2016 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Ди-дэйт».

03.03.2016г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 94/09-АДМ-2016 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 16.03.2016г. на 09 часов 10 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Ди-дэйт» заказным письмом с

уведомлением.

16.03.2016г. на рассмотрение дела № 94/09-АДМ-2016 об административном правонарушении законный представитель ООО «Ди-дэйт» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Ди-дэйт» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 94/09-АДМ-2016 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 16.03.2016г рассмотрение дела № 94/09-АДМ-2016 об административном правонарушении было отложено на 14.04.2016г. в 10 часов 10 минут. Копия определения об отложении дела была направлена в адрес ООО «Ди-дэйт» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 05.04.2016г. «Москва: получено адресатом» имеется в материалах дела, корреспонденция по юридическому адресу ООО «Ди-дэйт» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

14.04.2016г. состоялось рассмотрение дела № 94/09-АДМ-2016 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя ООО «Ди-дэйт», извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 94/09-АДМ-2016 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «Ди-дэйт», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 06.10.2015г. в 17 часов 25 минут следующего содержания: «Здравствуйте, ВАЧИК! У нас отличные новости от торговой марки NEXT! Теперь меньше запаха табачного дыма на руках и одежде с инновацией LESS SMELL в сигаретах Next Compact. Встречайте новинку! КУРЕНИЕ УБИВАЕТ» от абонента NEXT без согласия абонента <...>, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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 административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и

осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «Ди-дэйт» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «Ди-дэйт» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «Ди-дэйт», выразившиеся в нарушении требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения 06.10.2015г. в 17 часов 25 минут следующего содержания: «Здравствуйте, ВАЧИК! У нас отличные новости от торговой марки NEXT! Теперь меньше запаха табачного дыма на руках и одежде с инновацией LESS SMELL в сигаретах Next Comrast. Встречайте новинку! КУРЕНИЕ УБИВАЕТ» от абонента NEXT без согласия абонента (<...>), следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Ди-дэйт» подтверждается протоколом по делу № 94/09-АДМ-2016 от 03.03.2016г.

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

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с [пунктом 2 статьи 4.2](#) КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем [Кодексе](#) или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений ч. 2 ст. 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «Ди-дэйт» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Ди-дэйт» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «Ди-дэйт» своих публично-правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Ди-дэйт» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ООО «Ди-дэйт» в пределах санкции, определенной вышеназванной правовой нормой.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Ди-дэйт» (юридический адрес: 125475, г. Москва, ул. Петрозаводская, д. 28, корп. 4, пом. VI, комната 2, ИНН 7743941434, ОГРН 5147746166222, КПП 774301001, дата регистрации: 01.10.2014г.) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Наложить на Общество с ограниченной ответственностью «Ди-дэйт» (юридический адрес: 125475, г. Москва, ул. Петрозаводская, д. 28, корп. 4, пом. VI, комната 2, ИНН 7743941434, ОГРН 5147746166222, КПП 774301001, дата регистрации: 01.10.2014г.) штраф в размере **100 (ста) тысяч рублей**.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

Расчетный счет: **40101810400000010007 Отделение КЕМЕРОВО.**

БИК: **043207001**

Код бюджетной классификации (КБК): **161 116 26000 01 6000 140**

ОКТМО: 32701000

Назначение платежа: **денежное взыскание (штраф) за нарушение**

законодательства РФ о рекламе (дело № 94/09-АДМ-2016).

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 РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

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 пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации 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 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано 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

Л. И. Ланцман