

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о наложении штрафа по делу
об административном правонарушении № 08-28/А412-15

«25» января 2016 г.

г. Москва

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (адрес: 123423, г. Москва, Карамышевская наб., д. 44) Стрельников Дмитрий Юрьевич, рассмотрев материалы дела № 08-28/А412-15 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП), возбужденного в отношении акционерного общества «МЕГАЛАБС» (адрес: 119180, г. Москва, 2-й Казачий переулок, д. 11, стр. 1; ОГРН: 1057747083767; ИНН: 7713556058; КПП: 770601001; дата регистрации в качестве юридического лица - 25.05.2005) (далее – АО «МЕГАЛАБС»), в отсутствие законного представителя АО «МЕГАЛАБС», извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Московским областным УФАС России установлен факт поступления на территории Московской области 10.03.2015 в 13 час. 16 мин. на абонентский номер <...> (отправитель - KoreaMotors; СМС-центр - <...>), принадлежащий гражданке <...>, рекламного СМС-сообщения следующего содержания: «До 15 марта выгода на Hyundai 80000р, VIP-сервис в подарок! 84993221309», без предусмотренного ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о

рекламе) предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

В соответствии с пунктами 1-3 статьи 3 Закона о рекламе, реклама – 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; объект рекламирования – товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанное СМС-сообщение направлено на привлечение внимания к услугам официального дилера HYUNDAI в Москве и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанное СМС-сообщение является рекламой.

Согласно части 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Абонентский номер <...> выделен ПАО «МегаФон» <...> на основании договора об оказании услуг связи.

Согласно пункту 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодача либо рекламораспространителя.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю либо рекламораспространителю, во-вторых – должно быть выражено явно.

Представленная АО «МЕГАЛАБС» в материалы дела копия формы, содержащей сведения о регистрации <...> на сайте AutoLead.ru, не содержит явного согласия абонента на получение рекламы.

Доказательств получения предварительного согласия конкретного абонента, а именно <...>, на получение указанной СМС - рекламы не представлено.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рассматриваемая реклама распространялась на основании Договора № МР-МИ-СМСТРФК-10.10.2014 от 10.10.2014 г., заключенного между ООО «СМС ТРАФИК» и АО «МЕГАЛАБС» и Дополнительного соглашения № 42-4 от 10.10.2014 г. к Генеральному соглашению от 30.04.2010 г., заключенного между АО «МЕГАЛАБС» и ПАО «МЕГАФОН».

Согласно пункту 3.1 Договора № МР-МИ-СМСТРФК-10.10.2014 от 10.10.2014 г. АО «МЕГАЛАБС» обязуется предоставить ООО «СМС ТРАФИК» доступ к Интерфейсу для размещения рекламных материалов и информационных материалов ООО «СМС ТРАФИК» среди абонентов оператора, которые предоставили ООО «СМС ТРАФИК» согласие на получение рекламных и информационных материалов.

В соответствии с пунктом 4.3 Договора № МР-МИ-СМСТРФК-10.10.2014 от 10.10.2014 г. АО «МЕГАЛАБС» вправе осуществлять проверку направляемых через интерфейс текстов на предмет их соответствия действующему законодательству Российской Федерации, в том числе на основании требований уполномоченных государственных органов или оператора.

Согласно пункту 4.4 Договора № МР-МИ-СМСТРФК-10.10.2014 от 10.10.2014 г. АО «МЕГАЛАБС» имеет право незамедлительно прекращать направление абонентам текстов ООО «СМС ТРАФИК», если:

- они не соответствуют действительности, требованиям действующего законодательства Российской Федерации;

- они не соответствуют требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 2.1 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению № 42-4 от 10.10.2014 г. деятельность ПАО «МЕГАФОН» по рассылке SMS-сообщений и USSD-сообщений, содержащих рекламные и/или информационные материалы АО «МЕГАЛАБС», от АО «МЕГАЛАБС» до оборудования связи ПАО «МЕГАФОН», предоставляется АО «МЕГАЛАБС» с момента подключения АО «МЕГАЛАБС» услуги и до момента отказа АО «МЕГАЛАБС» от предоставления услуги.

Согласно пункту 2.3 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению № 42-4 от 10.10.2014 г. АО «МЕГАЛАБС» предоставляет ПАО «МЕГАФОН» заявку на размещение информационных материалов и/или рекламных материалов, соответствующих по содержанию требованиям действующего законодательства

Российской Федерации, в том числе законодательства о рекламе.

В соответствии с пунктом 5.5 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению № 42-4 от 10.10.2014 г. АО «МЕГАЛАБС» гарантирует соответствие размещаемых рекламных материалов требованиям Закона о рекламе, иным требованиям законодательства Российской Федерации, точность, полноту и достоверность информации, содержащейся в рекламных материалах, соответствие такой информации требованиям Закона о рекламе, иным требованиям законодательства Российской Федерации.

Распространение СМС-рекламы невозможно без совокупности действий лиц и средств распространения рекламы.

Таким образом, АО «МЕГАЛАБС» является рекламораспространителем указанной рекламы.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе, рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

На основании изложенного установлен факт нарушения АО «МЕГАЛАБС» части 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы.

Ответственность за совершение данного административного правонарушения предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Оценив все обстоятельства и документы, приобщенные к материалам дела № 08-28/А412-15, прихожу к выводу о том, что у АО «МЕГАЛАБС» имелась возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, однако Обществом не были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению данных требований.

Факт совершения административного правонарушения юридическим лицом – АО «МЕГАЛАБС» (адрес: 119180, г. Москва, 2-й Казачий переулок, д. 11, стр. 1; ОГРН: 1057747083767; ИНН: 7713556058; КПП: 770601001; дата регистрации в качестве юридического лица - 25.05.2005) подтверждается протоколом по делу № 08-28/А412-15 об административном правонарушении от 02.10.2015 г., а также другими материалами дела.

Сроки давности привлечения АО «МЕГАЛАБС» к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, предусмотренные ч. 1 ст. 4.5 КоАП, не истекли. Оснований для прекращения производства по делу не установлено.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и

финансовое положения юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность и отягчающие административную ответственность.

Доказательства малозначительности совершенного правонарушения не представлены и при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, по делу не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, по делу не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

Руководствуясь ст. 33, 34, 38 Закона о рекламе и ст. 4.1, 4.4, 4.5, ч. 1 ст. 14.3, ст. 23.48, 29.9, 29.10 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать АО «МЕГАЛАБС» (адрес: 119180, г. Москва, 2-й Казачий переулок, д. 11, стр. 1; ОГРН: 1057747083767; ИНН: 7713556058; КПП: 770601001; дата регистрации в качестве юридического лица - 25.05.2005) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП.

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

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

ИНН 7703671069 КПП 773401001

УФК по Московской области

(для Московского областного УФАС России)

Отделение 1 Москва,

г. Москва 705,

р/с 40101810600000010102

БИК 044583001

ОКТМО 46000000

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

УИН 0319881416012600000366585

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, возможно направить по факсу **8 (499) 500-15-37**.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и части 3 статьи 30.1, а также части 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток 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.

Заместитель руководителя

Д.Ю. Стрельников

А.А. Жуков

(499) 500-15-37