

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 1940/04 об административном правонарушении

23.01.2015 года

г. Ростов-на-Дону

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области – начальник отдела контроля органов власти – <...>, рассмотрев протокол и материалы дела № 1940/04 об административном правонарушении, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Дигитал Маркетинг Групп» (далее – ООО «ДМГ») (<...>),

в отсутствие потерпевших – физических лиц;

в отсутствие законного представителя ООО «ДМГ», извещенного о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛ:

01.07.2014г. (вх. № 13227) письмом ФАС России по подведомственности в Ростовское УФАС России было направлено обращение гр. <...>, в котором сообщается о факте поступления на его телефонный номер сотовой связи (<...>) 27.06.2014г. в 19:25 СМС-сообщения рекламного характера без его на то согласия, содержащего следующую информацию: «До 30 июля категория «В» за 9 500 руб в автошколе «Развитие» т: 2563202».

01.07.2014г. (вх. № 13226) письмом ФАС России по подведомственности в Ростовское УФАС России было направлено обращение гр. <...>, в котором сообщается о факте поступления на его телефонный номер сотовой связи (<...>) 30.06.2014г. в 11:39 СМС-сообщения рекламного характера без его на то согласия, содержащего следующую информацию: «Строительный допуск СРО за 1 день! Рассрочка 0%. Лицензии. 88007755692».

02.07.2014г. (вх. № 13365) в Ростовское УФАС России поступило заявление физического лица, в котором сообщается о факте поступления на его телефонный номер сотовой связи (<...>) 11.05.2014г. в 11:40 SMS-сообщения рекламного характера, без его на то согласия, содержащего следующую информацию: «Заработок в сети ЗП до 500 баксов в день www.trustedhro.ru».

В соответствии с ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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 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.

Заявители не давали предварительного согласия на получение рекламы.

В соответствии с ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Ростовским УФАС России установлено, что вышеназванные СМС-сообщения поступили через СМС-центры 89020980203, 89585559997, 89518305060 которые находятся в пользовании ООО «ДМГ».

В соответствии с ч.7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «ДМГ», поскольку именно данный хозяйствующий субъект осуществляет фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей путем рассылки СМС-сообщений с использованием телефонных номеров 89020980203, 89585559997, 89518305060.

28.10.2014г., 30.10.2014г. Комиссия Ростовского УФАС России решениями по делам №№ 1499/04, 1501/04, 1528/04, возбужденным в отношении ООО «ДМГ» по признакам нарушения законодательства о рекламе, признала вышеназванную рекламу ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования, предусмотренные ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Указанные выше обстоятельства послужили основанием для составления в отношении ООО «ДМГ» протокола № 1940/04 об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Протокол № 1940/04 об административном правонарушении составлен 28.11.2014г. в отсутствие законного представителя ООО «ДМГ», уведомленного о времени и месте составления протокола надлежащим образом.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 1940/04 об административном правонарушении рассмотрение настоящего дела было назначено на 23.01.2015г. в 12 часов 00 минут.

Письмо с копией протокола и вышеуказанного определения № 1940/04 направлено ООО «ДМГ» по юридическому адресу (исх. № 23107/04 от 28.11.2014г.). Данное письмо получено 23.12.2014г. согласно почтовому уведомлению о вручении.

Можно сделать вывод о том, что ООО «ДМГ» уведомлено о времени и месте рассмотрения данного дела.

Материалы настоящего дела дают основание прийти к следующим выводам.

Вышеуказанная реклама согласно п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе» является ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

В силу ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Пунктом 16.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ. При этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (ст. 2.2 КоАП РФ) не выделяет.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ 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 РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

В соответствии с ч. 1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В рассматриваемом случае вина юридического лица ООО «ДМГ» выразилась в неприятии ООО «ДМГ» как рекламораспространителем всех зависящих от него мер по соблюдению установленных ФЗ «О рекламе» требований к содержанию вышеуказанной рекламы.

Анализ имеющихся в деле материалов позволяет сделать вывод, что обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта (ООО «ДМГ»), при соблюдении той степени осмотрительности и добросовестности, которая требовалась от него в целях исполнения требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», отсутствовали.

Таким образом, вина ООО «ДМГ», выразившаяся в несоблюдении Обществом законодательства о рекламе, подтверждается протоколом по делу № 1940/04 об

административном правонарушении от 28.11.2014г., а также другими материалами дела.

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

В силу ст. 4.1. Кодекса об административных правонарушениях РФ должностным лицом при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих либо отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст.ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь ст.ст. 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «ДМГ» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

2. Реквизиты перечислений штрафа:

Расчетный счет: № 4010181040000010002 в ОТДЕЛЕНИИ РОСТОВА-НА-ДОНУ Г. РОСТОВ-НА-ДОНУ;
БИК 046015001

Получатель: Управление Федерального казначейства по Ростовской области (Ростовское УФАС России)

ИНН 6163030500, КПП 616301001

КБК: 161 1 16 26000 01 6000 140, ОКТМО: 60701000

Назначение платежа: Постановление Ростовского УФАС России № 1940/04 от 23.01.2015г.

В соответствии с п. 3 ст. 30.1, ст. 30.3 КоАП РФ, постановление о наложении штрафа может быть обжаловано в течении десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

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 (ч. 1 ст. 31.1 КоАП РФ).

Согласно ч.1 ст. 32.2 КоАП РФ, 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 РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, указанное должностное лицо составляет в отношении лица, не уплатившего административный штраф, протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ, согласно которой неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.