

Постановление

о наложении штрафа по делу № 08-05-15/05

об административном правонарушении

19 марта 2015 года

г. Мурманск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Попова Ирина Николаевна, действующая на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), пункта 7 части 2 статьи 33 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ (далее Закон о рекламе), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 08-05-15/05, возбужденного в отношении генерального директора ООО «Салюс» <...> ,

УСТАНОВИЛ:

На электронный адрес Федеральной антимонопольной службы России 09.11.2014 поступило заявление гражданина <...>(Вх. № 015658) о нарушении Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ.

ФАС России в качестве поручения перенаправило заявление гражданина <...> на рассмотрение в Мурманское управление Федеральной антимонопольной службы России 13.11.2014г (вх.№ 7380Э).

Из заявления гражданина <...> следует, что 02.10.2014г. в 08ч.34мин. на его номер мобильного телефона (+7 <...>) от абонента +7<...> поступило нежелательное рекламное смс сообщение следующего содержания: «Заказал смс-рекламу? Тогда закажет твой конкурент. Звони 89111108837», без предварительного согласия абонента <...> на получение рекламы, с нарушением требования части 1 статьи 18 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ.

В заявлении гражданин <...> сообщает, что не давал свое согласие на получение рекламы и считает, что распространение указанной рекламы нарушает статью 18 Закона о рекламе. В качестве подтверждения получения рекламы гражданин приложил к заявлению скриншот с мобильного телефона и дал письменное согласие на получение антимонопольным органом информации от третьих лиц в целях установления рекламораспространителя.

<...> просит антимонопольный орган провести проверку по указанному факту, возбудить административное производство и обязать рекламодача и рекламораспространителя исключить из списков рассылок рекламы его абонентский номер.

Согласно пункту 1 статьи 18 Закон 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 со статьей 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;

ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

реklamораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Термины употребляемые операторами связи:

СМС- короткое текстовое сообщение, содержащее информацию в текстовом или бинарном формате, которое передается Исполнителем от шлюза Заказчика до мобильного терминала Заказчика при помощи оборудования своей сети и транзитом через свою сеть в сеть иных Исполнителей.

СМС центр- центр обработки коротких сообщений. Комплекс оборудования, предназначенный для обработки, хранения и доставки коротких сообщений.

СПАМ- это рассылка смс-сообщений рекламного характера, которая осуществляется на мобильные терминалы Заказчиков без предварительного согласия Заказчиков или заведомо вводящая Заказчиков в заблуждение относительно характера этих смс сообщений или их отправителя.

В ходе рассмотрения обращения <...> с помощью реестра Российской системы плана нумерации установлено:

номер заявителя <...> (+7 <...>) относится к оператору ОАО «Санкт-Петербург Телеком» (Теле2);

номер отправителя рекламы +7<...> относится к оператору ЗАО «Астрахань-GSM»;

номер заинтересованного в рекламной рассылке лица, указанного в самой рекламе +7<...> относится к оператору ОАО «Мобильные Телесистемы Санкт-

Петербург и Ленинградская область» (ОАО МТС).

Из представленной операторами информации следует, что ЗАО «Астрахань-GSM» самостоятельно не осуществляет изготовление и распространение рекламных смс-сообщений, а лишь предоставляет на основе договора юридическим лицам доступ к оборудованию смс-центра по smpp протоколу для передачи коротких сообщений, далее партнер по договору осуществляет рассылку с помощью своего программного комплекса.

ЗАО «Астрахань-GSM» сообщило, что предприняло меры по блокировке номера заявителя на получение каких-либо рассылок, через смс-центр+7<...>.

ОАО «Мобильные ТелеСистемы» представило в Мурманское УФАС России информацию о лице заинтересованном в указанной смс-рассылке.

Согласно договору №178334927934 от 10.06.2014 телефонный номер <...> <...> выделен ООО «Салюс» (ИНН 7813179318, ОГРН 1037828014872 от 30.01.2003, 197136, г. Санкт-Петербург, ул. Гатчинская, д.35, лит.А, пом10Н).

Из материалов дела следует, что ООО «Салюс» провело внутреннее расследование и установило, что телефонный номер <...> <...> предоставленный ОАО «МТС» был передан Обществом в пользование физическому лицу, которое и осуществляло несанкционированную рекламную смс-рассылку. В настоящее время ООО «Салюс» не имеет возможности установить контакт с данным физическим лицом и во избежание дальнейшей несанкционированной смс-рассылки номер Обществом заблокирован.

Генеральный директор ООО «Салюс» <...>, назначенный приказом № К-21 от 17.08.2009г, признает в происшедшем событии свою вину и просит ответственность за данное правонарушение возложить на него, как на должностное лицо, которое не выполнило обязательства, в сфере законодательства о рекламе, не предприняло всех мер контроля и допустило нарушение части 1 статьи 18 Закона, распространило рекламу по сетям электросвязи, без получения предварительного согласия абонента на получение рекламы.

В Мурманское УФАС России не представлен документ подтверждающий получения согласия абонента <...>. на получение указанной выше рекламной смс-рассылки.

Таким образом, генеральный директор ООО «Салюс» <...> в г. Санкт-Петербург, ул. Гатчинская, д.35, лит.А, пом.10Н своевременно не обеспечил соблюдение рекламного законодательства при заключении договоров с клиентами компании и 02.10.2014г. в 08ч.34мин. на абонентский номер гражданина <...> (+7 <...>) поступило рекламное смс-сообщение без согласия абонента.

В соответствии с пунктом 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона возложена на рекламораспространителя.

Рекламораспространителем является генеральный директор ООО «Салюс» <...>.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

В действиях директора ООО «Салюс» <...> усматривается состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно - распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

Санкцией за данное административное правонарушение является наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Рекламораспространитель, размещая рекламу заказчика, должен предпринять все меры для соблюдения рекламного законодательства и позаботиться о том, чтобы смс рассылка направлялась в адрес тех потребителей, которые выразили согласие на получение рекламных смс сообщений.

<...> письменно сообщает, что в настоящее время компания «Салюс» разработало новую форму договора аренды телефонного номера. Пунктом 2.6 которого запрещается использовать номер для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок, установки шлюзов (или устройств) для доступа в сети фиксированной связи, интернет-телефонии и других мероприятий, приводящих к нарушению работоспособности оборудования и ущерба оператору связи.

<...> раскаялся, признал факт нарушения рекламного законодательства и представил в антимонопольный орган доказательства того, что им предприняты меры по предотвращению нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, что является смягчающим обстоятельством, предусмотренным статьёй 4.2 КоАП РФ.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьёй 4.3 КоАП РФ не установлено.

При назначении административного наказания учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств и наличие смягчающих обстоятельств.

Постановление вынесено в отсутствие <...> о времени и месте рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом. Определение о времени и месте рассмотрения дела <...> получено 11.03.2015г. Дополнительных ходатайств и письменных объяснений в адрес антимонопольного органа не поступало на дату рассмотрения дела 08-05-15/05.

Руководствуясь статьями 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ

Признать виновным генерального директора ООО «Салюс» <...> в совершении

нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ наложить на должностное лицо <...> штраф в размере 4 000 (четырёх тысяч) рублей.

Сумму штрафа надлежит уплатить в соответствующий бюджет:

Получатель УФК по Мурманской области (Мурманское УФАС России) ИНН/КПП 5191501854/519001001.

Расчетный счет 40101810000000010005 в ГРКЦ ГУ Банка России по Мурманской обл. г. Мурманск. БИК 044705001. Код ОКАТО 47401000000.

Код платежа 16111626000016000140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе».

Согласно части 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.

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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подаётся в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.